

M

Ex Bibliotheca
majori Coll. Rom.
Societ. Jesu

25.6.12.

2/5
13

13-8-c-39



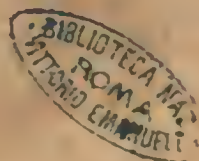
Disputationes
ANNIVERSARIAE,
AD QUATVOR LIBROS
INSTITVTIONVM IMPERIAL.

PROPOSITÆ
In Academia Franequerana

A
TIMÆO FABRO IC.
Professore ordinario.

Editio Tertia:

Cui accessit
DIATYPOSIS ANNOTATIONVM
Selectarum ad varia Iuris civilis loca
explicanda vel illustranda.



Prof. Legum

Illustr. Focini

LUGDUNI BATAVORVM,
APVD LVDOVICVM ELZEVIRIVM

Anno 1615.

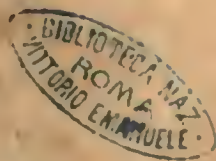
UNIVERSITY


Office

THE UNIVERSITY

Nobiliss. Ampliss. Prudentiss. Gravissimis
ORDINVM FRISIÆ
DEPUTATIS

ET
ACADEMIÆ CVRATORIBVS.



 *Uod his accidit, qui tempestate in alto
iactati aut turbine aliquin afflati
se vicentis celi iram pertimescere desie-
runt, aut portum stationemq̃ jam pro-
spectant, idem penè mihi evenire video. Nam
ut illi gratijs Deo Servatori actis se suaque re-
colligere mox satagunt, & quarum rerum ja-
ctum iacturamque fecerint supputare incipiunt,
pari me nunc quoque sorte locoque agere sentio.
Levatus quippè multo magnoque morbo ac con-
terà spem penè in spem restitutus, ferreus sim aut
impius, si gratiam & Digitum Domini non a-
gnoscam aut venerer. Concussit me calamitatum
procella gravior, quia diuturnior: turbavit tamè
magis quam deiecit. Fidelis Deus, qui & in me-
dijs angustijs clementi juxta ac presenti manu
sustinuit laborantem, & sic afflixit, ut non ad
mortem merorem illum esse appareret. Faxit
idem tam verè posthac usurpem, quam ingenue
de se.*

de se Propheta ille Regius, Cum nondum affligerer ut ovis errabam, nunc autem sermonem tuum observo. Porro ut respirare primum capi, nova me cura, & sollicitudo non una occupavit. Videbam quippe multa per infirmitatem istam omissa, quaedam et sic acta, quae si nunc itidem transigerem, videri possint vel per incuriam neglecta, vel temere multum facta. Postulabat interim quod officij, quod honoris mei causa, ne vel in culpa vice mihi ista imputarentur, neve post iactationem hanc valetudinis gravissimam naufragium fidei famaue facerem. Quamvis non illibenter profiteor, nunquam hac attigissem, nisi crebris amicorum monitis excitatus & necessitate quadam huc tandem compactus. Biennium penè est, cum me Nobilissimi & Amplissimi D.D. Ordines Groning. & Omland. honorifico & liberali decreto ad Professionem in nova, quam instituebant, Schola sive Academia invitarunt. Detulisse me vocationi quod par erat, operamque promississe non diffiteor. Motum me quippe tam benigno de me meisque studiis iudicio libens agnosco. Placebat amplius Instituti pietas; Et quod in delectu isto antiqua Virtute & Fide versatos esse cum constaret, sic
cetera

cetera quoque ordinaturos, meritò augurabar.
Accedebat Gentis atque Urbis vetus gloria, loci
oportunitas ac commoditas multa: Civium in-
genia ad cultum literarū egregiè facta: Opti-
mum denique in literato insigne Studium
et Benevolentia. Quare inter istos homines eo-
loco vineam istā defigi ratiocinabar, quæ si pari
cura ac prudētia ad fructum porro excoleretur,
gratū aliquādo Deo hominibusq̃ liquorem diffū-
deret. In hac verò cooperariū me præbere nec in-
decens nec incivile simul arbitrabar. Ceterū cū
me eodem ferè tēpore febris invasisset, timidi-
us hic versari coactus sum. Verebar nāque ne, quod
evenit, meo arbitrio ac iure hic omnia possem.
Et cum animi mei inclinationem atque impetū
ab ista frangi posse præsentiscerē, ne fidē quoq̃ vin-
ceret sollicitē cavere volui. Ad tempus itaque
me addixi et hac cautione, Tantum ne me ma-
nus Domini, et Quorum autoritate hic docerē,
impediret. His enim me verbis usum comme-
mini, nec satis assequor undē illa mihi de si-
de rupta invidia aut labes. Dissimulasse in-
terim me scio, quod et Benevolentia memo-
ria surā offensam esset, et immerenter hac

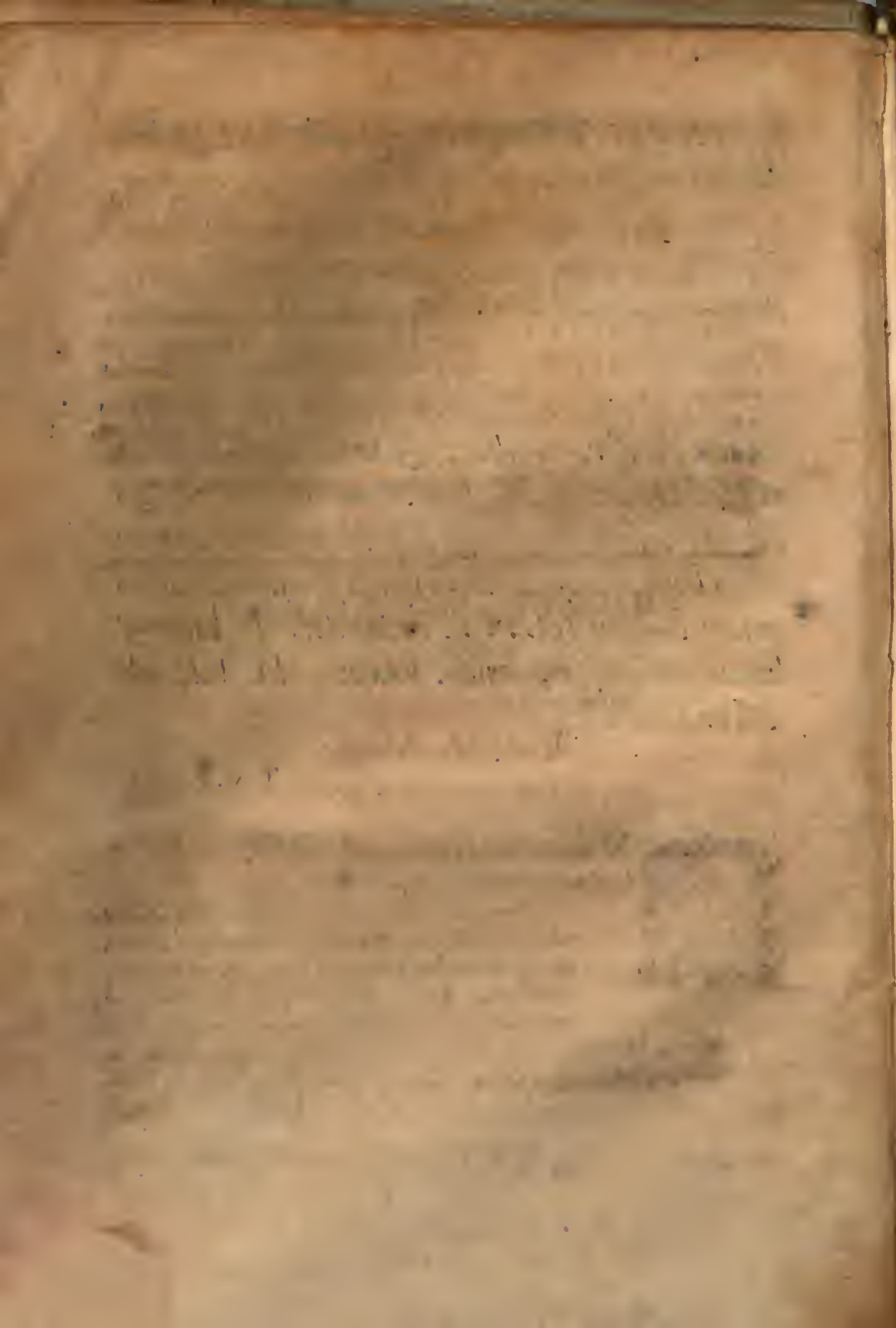
* * *
* * *
pati

pati mallē, quam indignē ferre: irasci a. non pos-
sem his, quibus me debitorē agnoscerē. Tangere
autē hic coactus sū, ut qui boni viri officio minus
me fecisse aliquando arbitrati sunt, aut si apud
quos non satis se tueretur iusto silentio innocen-
tia, causam habeant cur clementius de me judi-
candum statuant. Nam & me continua usque,
& subindē, atque ad omnem motum recidiva
aegritudine afflixit. & tenuit Dominus: Et cum
victam se vis mali fingeret, Vester intercessit
iussus, ne hinc moverem, nisi A.A.VV. consulto.
Planē ut me neque ad privatū usum neq. ad ho-
noris cōpēdiūve accessionē hac arripuisse palā esse
arbitror: Itā quid hic peccarim, si agrū atq. emar-
cidū tum corpus cum multo capitis periculo non
trāstulī ad eos, quib. usui esse nō posset, Aut quod
Manui divine & Authoritati Vestra cessi non
intelligo. Tamen video ad quantam mihi alibi
infamiam, hic invidiam ea res profecerit, qua si
non tandem conflagrabo, id improborum male-
volentia et ambitioni non sum debiturus. Interim
conscientia recta fretus causam committam ei,
qui iustē iudicat & ad metam mihi propositam
contendens eorum, quae à tergo sunt obliuiscar.

Supererat

Supererat ut rationem consilij huius mei & inscriptionis explicarem, nisi eam per se ab omnibus intelligi arbitrarer. Nam & causam istam defensionis meae non alibi rectius acturum me credidi, quam apud AA. VV. quibus pleraque istorum non essent ignota: Nec alibi tutius innocentiae & laboribus meis praesidium, quam sub Autoritatis Vestrae umbone & umbraculo dispicerem. Deus O. M. precor sic consilia, sic actiones vestras regat, & si quid in nobis aut de nobis boni praevидit, ut ad ipsius gloriam et commune bonum totum id redundet. Illi laus & honor in saecula, amen. Francq. Id. Iul. A. MDCXV.

TIM. FABER.





Repetitio extraordinar. Proæm. Inst. Imp.

RESPONDENTE

LIVIO SCHELTING A,

THESES I. ad inscript.

BIBLIOTHECA
ROMANA
VATICANA



I B R I Iuris sunt vel doctrinæ a, vel constitutionum b.

a) Ejusq³ vel plenaria, ut Digesta seu Pandecta, quibus inde nomen est, quod eisdem tota vetus Iurisprudentia digesta sit & contineatur, l. tanta 2. §. 7. Cod. de vet. jure enucl. Aut inchoata, ut Institutiones, quibus legitima scientia prima elementa traduntur & fundamenta, d. l. 2. §. 11. §. 4. inf. h. b) partim veterum, ut Codex: partim omnino recentium, ut Novellæ.

2. Institutiones ab instituendo, hoc est, docendo, formando nomen habent a, eoq^{ue} qui eas Instituta appellare gestiunt, cum Græcis insipide, quàm priscis I Ctis eleganter loqui malle videntur b.

a) 1. Id n. magis cōvenire videtur illis, cupida legū juvêt. in fin. inf. h. ut qua edocenda ac formanda præcipuè. 2. Atque ipsi libri ad doctrinæ methodum & rationem magis quàm ceteri compositi sunt. 3. Etsi ab his tanquam elementis inchoandū sit, d. § 4. inf. tamen discendi causa, tanquam ob propriū finem, id fieri jubetur, § fin. inf. Dissent. Wesemb. in Ilag. qui ab instituere, quæ ordiri significat, deducit. b) 1. Cedo vel unum mediæ auctoritatis scriptorem, qui eam latini uerbo confirmet, inquit Col. 1. par. 23. 2. Veteres Latinitatis auctores atq³ ipsi I Cti hac voce Institutionum semper ferè usi, v. § 4. § 6. inf.

inf. h. d. l. tanta 2. §. sed cum prospeximus, 11. Cod. de ver.
jute enucl. & inscriptionem, l. 1. 3. 8. 9. de just. & jure. 3. Insti-
tuta vel mores, ut Vall. 4. Eleg. 11. existimat, vel utique ea, qua con-
stituta sunt & leges tam scriptas quam non scriptas, §. 10. inf. De
Iur. N. G. & C. magis significat, Moribus tamen institutum fere di-
citur, princ. inf. De pup. subst. ut legibus constitutum, quo pertinet
apud Val. Max. tit. de priscis institutis. Atqui Imp. in constituitur.
Dedit, §. cum oportebat, 11. de confirm. dig. ad Senatum &
omnes popul. Instituta appellari decernit. & index quoque li-
brorum veterum Digestus praefixus, et Theoph. Instituta passim
appellant, R. d. Indicem graecanicum esse res verbaq; ipsa evincunt
satis. Imp. verò nostrum non nisi Institutionum vocem usum tum con-
stans, in sc. h. n. lectio, tum l. 14. C. De leg. her. Nov. 74. pr.
iudicio esse possunt. Quid? quod d. cōst. D. dicit evidens maxime ar-
gumentum praestat hujus rei. Nam si conferatur eadem cum l. seu
const. Tanta, quam ista graecè exprimit ac representat, apparebit
Imp. ubi latine loqui voluit, hoc est, in d. l. Tanta, semper Insti-
tutionum verbo uti: ubi graecanicè voce institutorum: conferan-
tur utriusq; constitutionis, §. 11. & 19. Unde rectè dixeris d.
const. dedit hic dubia auctoritatis esse, tum graecam fuisse, Gracos
verò vocem Latinarum, quam retinere ut alibi (vide Ant. Aug.
Cuj. & Gothof. ad l. 1. De excus.) visum erat, depravasse, atque
ut caetera fere blasphemice enuntiasse deprehenduntur, ita & hic euphonia
gratia syllabas contraxisse. Potest v. dysphonia vitari si libri mentio
omutatur tota. Nam ut Dig. seu Pandecta allegari intelliguntur,
si lex seu titulus simpliciter allegetur, ita Institutiones notari conve-
niunt si §. §. seu paraphraphi saltem producantur. Diss. Borch. Hopp.
Baudof. h. Vult. in proleg. Iurisp. Rom.

3. Contra rescriptum praesumi, nisi nomen rescriben-
tis praeponatur quidam hinc colligunt, sed parum aptè.

Vide Specul. de rescriptis. 1. Potius enim consuetudo loci &
scribentis spectanda, ut notari solet in l. si fundus 6. de evict. l. sem-
per 34. De R. juris. l. si servus 50. §. fin. de leg. 2. 2. Non verbis
sed rebus leges sunt posita. l. 2. inf. C. com. de l. & fid. 3. Non ordo
scripturae spectandus, sed ex jure sumendum, quid actum videatur. l.
6. de Sol.

6. de sol. 4. Non ut olim epistolis, ita hodie nomen praescribitur mit-
tentis, sed sub scribitur vulgò. 5. In l. 5. §. 1. De Const. princ.
per subscriptionem ius statui traditum. 6. Non impedit causam juris
& voluntatis ordo scripturae l. 77. §. 12. De leg. 2.

Ad pr. vers. non solum.

4. Non ineptè hinc confirmari posse videtur artes
Toga praestare militaribus.

1. Nobile est Ciceronis illud: Cedant arma togæ, concedat
laurea linguæ. 2. Expugnentur lices urbes, corripiantur gentes, Re-
gibus manus iniiciantur, nisi Foro & Curia officium ac verecundia
sua constiterit, partium rerum, cælo equatus lices, cumulus sedem
stabilem non inveniet, inquit Val. Max. 2. cap. 4.

3. Ut corpora nostra sine mente, sic Civitas sine lege suis partibus,
nervis ac sanguine vivi non potest. Cic. pro Cluent. Quantum ergo
anima corpori, tantum toga sago praestantior. 4. Militares sola natura
corrupta, ac depravati mores genuerunt, homini cum belicis quasi
communes: Togata divina, primæq; originis vestigia exprimunt, re-
praesentantq; propius, quæ maxime à cæteris animantibus separatur,
eisdemque dominatur homo. 5. Ac celebre aliòquin Sigismundi Cæsaris
dictum, quo Doctorem equestri dignitate simul praestantem increpuit,
quod præteritis subselliis Doctorum ad Equites se contulisset: Pesse se
vel uno die triginta Equites (Nobiles) facere, at triginta annis ne
unum quidem Doctorem (doctum) Diss. Lips. 4. pol. 2. Quia sine
istis nec Princeps: Quia nihil perinde necessarium. Resp. Non de eo
queri quid propter temporum ac rerum circumstantiis magis ne-
cessarium atq; utile: Sed quid per se praestantius: illud tò εἰστρον, hoc
βέλτιον Philosopho 5. Topic.

5. Illud rectissime nobis inferri videtur, Principem
non propter se ipsum, sed propter subditos præfici rei-
publicæ.

Arg. vers. ut utrumque tempus: facit optime. l. 2. §. novissi-
mè i. de orig. juris Nulli magis convenit salutem Reipubl. tu-
eri quàm Principi l. 3. de Off. præf. vig. moderatori enim Reip. civi-
um beata vita proposita esse debet: Cic. 4. de repub. Atque hæc sola

nota tyrannum à Principe decerni; quod ille suum ipsius communi-
petat & quarit, hic subditorum. Arist. lib. 5. pol. cap. 1. & lib.
8. cap. 10. Vide Lipsium 2. pol. 6. Tolos. de Repub. lib. 5. cap.
5. *Minister* Desest magistratus ad Rom. 13. Sic itaq; ager quasi
rationem redditurus justo ac severo vindici. Sapient. 6. v. 3. 4. arg.
l. 46. § 4. de procur. Atq; hac vera sunt in principe absoluta po-
testatis, multoq; magis in eo cui ceteris legibus & conditionibus impe-
rium delatum est, ut Hispano Belgicorum provinciarum.

Ad §. 2.

6. Nū Institutiones Digestis a, & utrisq; Codex b dero-
get hic quæri solet, quod affirm.

a) 1. sunt enim post pandectas confecta, vers. cumque §. seq. h.
d. l. tanta §. quæ omnia 6. princip. & fin. juncto §. sed cum 11.
de conf. dig. 2. In eis sape remittitur auditor ad Dig. ut §. aq.
d. inf. de alt. §. fin. de public. judic. §. alioqui. de except. 3. Exant
exempla in §. 2. de Adopt. juncta l. adopt. 8. de in jus vocan-
do, & §. 2. inf. de Donat. juncta l. 14. de Prec. nem in §. 5. 6.
quibus modis pat. potest. solvat, juncta l. 3. §. 1. de cap. mi-
nut. Sic §. si quis 34. de rerum divis. juncta l. in rem. 23. §.
sed & id. 3. de R. V. Nec obstat §. leges autem 23. d. l. tanta.
Non enim de compositione loquitur, sed publicatione, quæ eadem esse
potuit, quamvis illa dispar. Illa enim alia esse potuit modo, ratione, &
tempore, et si hæc eadem. Quinimo est ubi Institutiones Codici de-
rogent, ut l. un. C. De satisfd. §. 4. 5. inf. De satisfd. b) Quod ad
Digesta attinet, confer l. un. C. De R. V. act. cum l. 7. §. 5. l. 17. §.
1. l. 66. §. 1. Sol. mat. Et l. ult. C. De auth. pr. cum l. 7. §. 1. De
aut. tut. Fr l. un. §. 10. 11. C. De cad. toll. cum l. 16. 34. §. 6. De
Leg. 1. Tum §. pen. De usuf. cum l. 3. Quib. mod. uf. am. d.
l. 8. cum l. pen. Cod. de adopt. d. l. 3. §. 1. de cap. minut. cum
l. ult. Cod. de emanc. lib. Item l. 9. 25. §. jussu 4. de acq. vel
omit. hæred. cum l. cum non. fin. C. de bonis quæ lib. item l. 1.
ff. si quis à parente manumissus fuerit, cum l. cum oportet 6.
Cod. de bonis quæ liberis, & quæ passim occurrunt. Quod ad in-
stitu-

*stitutiones attinet. v. l. ult. Codic. de leg. her. qua transformatur
partim regula & ordo successionis, de quo in pr. §. 3. 4. De leg. agn.
success. Et l. ult. Cod. de testam. qua exceptionem seu derogationem
juris communis, in §. 3. De test. ord. traditi, cōtinet, Alc. 6. parerg.
14. Cont. 1. lect. subf. 7. Disf. Valther. 2. Misc. 16.*

7. An Iustinianus vel Tribonianus meritò ob compositionem, interpolationem ac derogationem juris veteris male audiat ac lancinetur hodie? absit, absit à nobis tantum scelus.

1. *Quia expedit jus certum finiri, & esse. l. 2. de jur. & fact. ignor. ut quo fundatur quasi civitas. l. 2. §. postea 4. de orig. jur. 2. Quia veteris Iurisprudentia trames ita erat confusus, ut in infinitum extenderetur, ac nullius humanae naturae capacitate concluderetur leg. 1. §. 1. C. de ver. Iur. enuc. seu de conc. digest. & voluntate iudicum magis quàm legum auctoritate lites dirimebantur, d. l. tanta §. mirabile 17. cod. t. seu de conf. D. 3. Quia praestur pauca utilia existere, quàm multis inutilibus homines praegravare, d. l. tanta. §. sed et li. 16. 4. Quia mox infestata orbis latini vastatio, quae etiam tum caperat, et postmodum omnem literarum cultum & religionem quoque involvit atque obruit simul, nequaquam superstites aut incorruptos libros veterum (telles Institutiones Cai) transmississet. 5. Humanius est saeculo navos, si qui relicti, imputare VVc. semb. in prol. h. 6. Atque ut illi digni videantur hac injuria, indignissimum tamen quod ab his fere putantur, quos alunt.*

7. *Boni magistri officium in primis est amore & reverentia disciplinae animos discipulorum imbuiere atque incendere Vid. Adag. Mulierem docet amor.*

8. At Tribonianus gentilis, atheus, legivendulus fuit! Credat Iudaeus Apella.

Iustinianum de Deo rectè sensisse omnes testantur: Atque extant ipsius constitutiones de fide, versa à Contio in l. 5. 6. 7. Cod. de sum. trin. Synodum acumenicam quintam anno Imperij 23. celebravit, in qua errores Arii, Nestorij, Aliorumque damnati. Sophia templum magnificentissimum in honorem filij Dei extruxit. Proinde

non sit mihi verisimile his vitis infectum Tribonianum, in tanto honore aut pretio esse potuisse apud orthodoxum principem, neque illius operum tam piorum, aut evincendi juris inquam autorem futurum fuisse. Quid enim? Si leges venditare voluisset, nonne satius minusque fuisset, & libros veterum, quos penes se habebat. d. l. tanta §. mirabile 17. suppressere, & svere inscitiam, iudicumq; incertas voluntates, de quibus d. §. 17. autoritate regere? Quid? quod leges tantum futuris formam dant negotiis. l. 7. Cod. de ll. Quenam g. h. nundatio locum habere possit? Adde Phil. in Iustiniano. Atqui Hesychius in catal. illust. vir. Suidas & Procop. id testantur. R. Hesychius gentilem fuisse vel ex illo loco convinci, ubi de Daphya agit: Procopius autem Belisarii comes fuit & affecta; ut vero quis aulicorum emulatio. nes ignorat? Sed neque hic gravius quidam tale de Tribon. De Suida a. autoritate merito controversiam faciunt Docti.

9. Theophilus, cuius hic mentio, an idem cuius hodie extat Paraphrasis Græca? Non videtur.

1. Quoniam complures huius paraphrasæ errores notantur, ut §. duorum 4. infra de nuptiis. §. 28 §. 30. de rerum divis. §. posthumorum. 3. de ex hæc. lib. §. 1. 4. quibus modis testamenta infirmantur. §. 2. de vulg. subst. prin. de V. Ob. §. 1. de diu. stip. & alibi Hopp. h. Cujacius a l. princ. inf. de nupt.

2. Baro ad § præterea, inf quibus modis pat. potest solvatur, post Accursium quoque hunc vixisse probabiliter defendit. Nec tamen ideo vult referri, ut quasi de re vrbis Tyrionum Paraphrasis ista exequiatur, sed nequis indubitatam ei fidem habendam autumes. Utilitate censeatur non autoritate.

10. De Consiliariis a id annectere visum est, num tolerabilius sit, boni principis malos esse cōsiliarios, num mali bonos? posterius placet b.

a) 1. Horum virtutes breviter hic expressit Imp. vers. quorum omnium diligentiam ll. sententiam & fidem &c. b) 1. *Virtus*, *vicia*, *vitia*, *more*sq; *perferuntur*, *reguntur* *corrumpunturque* *faciuntur* *quam plurimum* 2. *Multitudo* *unius* *multorum* *consilii* *occurri* *resistit*, *dexterius* *potest*, *quam* *ab* *uno* *multis*. 3. *Mors* *negotio* *boni*

bonus princeps tollitur, fallitur, corrumpitur à multis, quam hi ab illo. 4. Indignus fert populus dominatum injustum plurimum, eorumq; maximè q; ii sui generis conditionis vel status, quam principis solus. Vide *Artimach* lib. 1. theor. 1. Ubi exemplum *Iustiniani* nostri satis appositè refire putatur.

11. Institutiones in quatuor libros seu partes compositores divisissè, prout hodiè discretæ sunt, verissimile est.

Bene Wes. ad §. h. n. fecit Harrenopolus. l. 2. Diss. Hot. h. Apell. in Dialogo.

Ad §. 5.

12. An quid peccatum in libris hisce positione juris quod antè obtinebat? minimè.

1. *Perfessus* enim intelligi potest *jus emendatum* ex collatione ejus quod sublatum sit, ut dici alias solet, contraria juxta se posita magis elucescere. 2. Sed & vestigia quædam juris veteris, quæ in digestis occurrunt, sine eo vix indagari aut illustrari possent. 3. Unde etiam libros hosce magnopere eo nomine collaudat *Cuj. 11. obs. 38.* Cujus apud nos potior est & ratio & autoritas, quam eorum, qui, vel *Sui*, vel *numeri*, ut videtur, obliuio nimis, id maximè agere videntur, ut contruellendis principiis & conquirendis novis libros hosce illustrent. Quod si prudentia est, haud stultè sapiunt.

Ad §. fin.

13. An literatis, ac *ICtis* præ cæteris credenda sit respublica? imò.

1. Promittit hoc, quidquid est honoris vel oneris, *Imp. Cupida* legum juventuti in §. h. n. Deberi ergo eidem quis merito defendit. 2. Possunt hi maturius ac certius ex monumentis veterum præcepta gubernandi, quam ex rerum casuumq; usu & diversitate haurire. 3. *Historia* cognitio tutissima institutio & preparatio est ad actiones politicas, & illustris magistra ad perferendas fortune vices, *Polyb. initio Histor. suæ. Thucid. princ. de bello Peloponn.* 4. Et si prudentia quosdam impetus à natura sumat, tamen perficere doctrina debet, *Quint. l. 11. c. 12.* Vide eleg. *Lipsc. 2. pol. ult.* 5. Legum autoritas sola res divinas, & humanas bene disponit *d. l. 1.*

§. 1. C. De vet. iur. en. seu de concept. Dig. 6. Sed & interim id primum præceptum esse oportet Nostros in repub. victuris, nosse Rempub. (authore (1c 2. de orat.) hos est, homines, locum, mores.

14. Quod si hic quæsieris, num judicandi munus Iuris & legum imperitis mandari possit aut debeat? Negabimus multò magis.

argum, leg. 14. 17. C. de judic. Pr. infra. De off. Iudic. Novell. 8. in fin. seu tit. 3. vers. nullique.

COROLLARIA

I.

Imperatorem Iustinianum planè ἀναλογικῶς fuisse non est verisimile.

1. Profitetur enim hoc. §. n. se legisse, recognovisse hosce Instit. libros, & in d. l. tanta. in fin. pr. de confirm. dig. examinasse ac correxisse sibi à Compositoribus oblata. Quis vero tam impudentem fuisse existimet, ut in re presenti, atque apud suos rerum omnium non ignaros falso se jactare non erubesceret? Procopius quoque l. 3. de Bell. Gor. eum cum Sacerdotibus fidei arcana diligenter examinasse tradit,

I I.

Juvenes idoneos auditores Ethices negat Aristoteles, ad Iurisprudentiæ sacra invitat Imp. uter rectius? Hic noster.

Vide in script. vers. Cupide legum juvenenti. l. 1. §. 3. De postulad. l. 1. Cod. qui & adu. quos in intr. r. n. p. l. cum lege 41. de rec. & q. arb. rec. l. non tantum 11. de decur. neg, adeo frustra dictum à veteribus puta, Advocatum juvenem, Medicum senem querendum.

I I I.

Medicinæ merito præponitur Legum Scientia.

arg. pr. sup. h. Proæm. l. 1. §. 1. de just. & jur. l. 1. 2. de ll. Novell. 69. Princ. const. de Iust. Cod. confir. l. 67. §. f. de leg. 2. l. 2. §. postea 4. vers. Civitas. de origine jur.

I V.

Natura an opinione jus constet in philosophorum scholis

scholis anceps est disceptatio, quam facili distinctione
Icti expediunt.

Idem ex §. fin. infra tit. pr. & §. 11. de jur. Natur. Gent. & Civil.
Ius enim Naturale in specie dictum & Gent. primum divina quasi
providentia constitutum sunt: Secundarium vero jus Gentium & jus Civi-
le, quæ usu & necessitate exigente introducta, hominum prudentium
consilio adinventæ sunt. Hinc fit ut illa à natura ipsa, ut quo nomine Deus
ipse tanquam auctor natura fere designatur, accessamus: Hæc ab instituto
& opinione humana, secundum quam aut consentiant aut abrogentur pro
arbitrio. d. §. 11. Sed & in illis diligenter principia prima & sub alter-
na distinguenda sunt. Hæc enim variæ atq; aliæ esse possunt apud alios, ut
quæ ex applicatione ferè nascantur, quamvis illæ perinde apud omnes val-
ant, ut ingratos nemo non vindicta ac pæna dignos arbitratnr, nemo ta-
men præter Persas capitibus dimittit.

DISPUTATIO PRIMA

Ad Tit. 1.

RESPONDENTE

PHILIPPO BYTENPOST LEON.

THESIS PRIMA.

Ad tit. de Inst. & Inst.



Vs à justitia appellatum esse Vlp. in l. 1. D. de
t. docet, at quo sensu?

*An quia justitiæ præcepta jure continentur, eoque
ut Arithmetica à numeris, Grammatica à literis,
ita Ius ab illa denominatum? sec. Gov. 1. var. lect.
18. Bronch. 1. Enant. 1? An quia Iuris præcepta à
principiis ac communibus notionibus natura nobis
insunt, hoc est, naturali quodam diffamine justitia nobis com-
mune profuixerint, ut Don. 1. Comm. 4. Cont. 2. subf. 6. Vult.*

b

h. n. §. 4.

h. nam. 3? An quis iustitia finis est Iuris? id rectius, sed dextrè intellectum, ac remota πολυσημία cum juris, tum iustitiæ. Ius variè significat l. pen. D. h. t. Hic pro arte æqui & boni accipere Ulpianum rectè Govcan. d. l. notavit. Iustitiæ vox aut ad rem refertur, aut ad hominem: Cum ad rem, significat ferè id quod iustum est, ut cum Iustitiæ im facere, administrare, exequi dicimur. Cum ad hominem, pro virtute accipitur, quæ pr. h. t. definitur. Illo significatu nihilo rectius dixeris Iustitiæ præcepta, quam Iusti, quam Iuris ipsius, quæ semper æquum bonumque designat, d. l. pen. h. t. arte hac comprehendendi: Verum eadem esse principia prima Iuris & Iustitiæ, hoc est, Iusti, æqui ac boni. sec. d. l. p. §. sing. i. i. inf. De rer. div. Unde si ut superiores deductiones seipsius implicare atq. involvere videantur, Sed & aliena sunt, cum Vlp. in d. l. i. Iustitiæ non pro eo, quod iustum est, sed pro virtute acceperit, quam colere dicamur, cum exercemus. Iustitiæ autem, quam respexit Vlp. d. l. i. & quæ pr. h. t. definitur remotus (quamvis nō postremus, qui in tuitione Resp. consistit Princ. const. De Iust. Cod. confirm.) juris sive artis æqui bonique finis est. Proximus enim est scientia ac peritia quæ Iurisconsultum: Sequens ac superiori quasi coharens est habitus, & voluntas præcepta artis exequendi, quæ iustitiæ efficit. 1. Expressit id eleganter Mamertinus in Genethliaco Maximo dicto ad finem. Etenim, inquit, cetera virtutes et bona cetera processu ætatis eveniunt. Fortitudo annis accedentibus roboratur: Continentia disciplina præceptis tradiitur: Iustitiæ cognitione juris addiscitur, etc. Proinde rectè definitionem Iustitiæ pr. h. t. præmissam esse ex præscripto seu ratione Methodi analytica Villich. docuit. 2. Et idoneè illius nomen in titulo seu inscriptione præcedit: 3. Denique convenit benè, quod Imp. in Nov. 69 pr. iustitiæ ex causa, quia jura omnibus distribuat, cognominatam tradit. Mens enim Imp. hæc est: Iustitiæ (virtutem) inde appellatam, quod jura, hoc est, quæ iusta essent quæq. singulis competant, singulis tribuat, hoc est, à iusto iustitiæ dictam esse. Hæc verbi, illa rei notatio est. Atq. eo ferè diversa quod hic sive in d. Nov. 69. Iustitiæ, et causa efficiens spectatur, in d. l. i. ut finis, Ad pr.

2. An iustitia, quæ hic definitur, in hominem cadere possit

posit? Aff.

Civiliter tamen atque Ethicè magis, quàm Theolog. quasi hoc dicitur Imp. Iustitiam, virtutem (hac enim genus proximum illius, voluntas seu habitus remotius) esse, qua voluntatem nostram promptam paratamque reddit, ut constanter ac perpetuo (id est: ἐς δὴ ἡγ. ἔρας δὴ ἡγ. ὁ πρὸς δὴ, item βεβαίως ἡγ. ἀμεινότητος. Ar. 2. Eth. 4. & pos. sim.) ius suum cuique tribuamus.

Cum non videri quis, sed esse bonus studeat,

Acto profunde sulco virtutem colens:

Vi de Aristide celebratū memorat Plutarch. Proinde vox, perpetua, legaliter ac civiliter, ut & alia nostri faciendum monent ex l. 9. De solvit. intelligenda non de aeterno quodam, sed perseverante habitu virtutis (verbi usus non dissimilis occurrit in l. 1. De iure dot. l. 98. §. f. De solut. l. 1. pro soc. l. 17. §. 7. De act. emt. l. id vest. 25. De pecul. pr. inf. De perp. & temp. act. vers. aliquando) quem qui in homine existere posse negat, veretur ne cum in omnes, cum iudices potissimum injurius esse videatur. Philosophi cerè post Arist. I. Eth. etiam ad perfectam virtutis actionem hominem, proindeque ad summū bonum huiusmodi pervenire posse timentur. I. Sed & D. Iacobus, cum omne donum perfectum calitus à patre luminum descendere ait. I. 17. utique esse in homine tale, quamvis non ex se ipso, innuit. II. Quod ipsum & loco Prov. 8. 15. convenit. III. Nec obstat, quod iustus etiam septies in die cadat. Id enim non de peccato injustitiae particularis, sed universalis seu quovis lapsu, & quidem intuitu Divinae majestatis, coram qua & cogitationis poenam dependimus Matth. 5. 28. secus quam in vita civili, l. 28. De pan. accipiendum est. Tunc & velle quis potest, nisi scopum non semper feriat. IV. Sed nec illud, quod inter homines nihil stabile esse, atq; omnem statum nostrum in perpetuo esse motu Imp. in Nov. 7. c. 2. pr. asserit. Loquitur enim de rebus, quae extra hominē sunt, arg. §. 1 & seqq. capp. ac tantum de his, quae communiter accidere soleant.

3. Proinde humanam tantum Iustitiam hic definiri constanter asserimus:

Ratio 1. Quia consentaneum est eam hic proponi, qua finis juris
b 2 sit,

su sup. th. 1. 2. Quia Imp. in Nov. 69. pr. justitiam perfectissimam
 inter homines virtutē vocat, eiq. ascribit idē, quod hic justitia tribu-
 itur, jura omnibus distribuere. 3. Quia & Vlpia. in l. 1. D. h. t. non
 nisi de eadē agit (quamvis eleganti metaphora) cum non Sacra, Alia-
 ria aut Victimās cultui Iustitiā affingit, sed virtutis exercitium. 4.
 Quia si Imp. de eadem justitia, hoc est, Dea, de qua Vlpianum egisse
 voluit Hotom. h. & alii sensisse dixerimus, vel illum Ethnicū atq.
 idololatrā, vel hunc Christianum facere cogemur, utrumq. contra
 Historicā fidem. 5. Quia voluntas, quae loco generis in definitione est,
 non Deam seu mentem aliquam, hoc est, Ens per se subsistens, sed ad-
 junctum, & qualitatem animi ac mentis designat. 6. * Quia & loco
 Prov. 8. 15. id saltem continetur, Iustitiam, quae in homine appa-
 reat, authorem Deum habere. Idē n. & de vit. ipsā verum est, quam
 nihilo magis quis ideo in homine esse naturaliter negaverit. 7. Quia
 eadem metaphora Vlp. in d. l. 1. §. 1. h. t. ICros Sacerdotes justitiā ap-
 pellant, quae libri juris templum justitiā dicuntur in constit. de cō-
 cept. Dig. §. 5 Imp. juris religiosissimus pr. proximi sup. l. 67. §. f. de
 leg. 2. leges sacratissima l. 9. C. De ll. civilis sapientia res sanctissima.
 l. 1. §. proinde §. de extraord. cogn. * Atque etsi de rebus sacris
 atq. ad cultum Dei pertinentibus quaedam jure constituta, ut titulis
 prioribus Codicis: Tamen ea nō ita tenuis arg. §. 1. h. t. ac non tam
 propter gloriam Dei salutēque animarū, quod Theologia est, quā
 propter finem subalternum, tranquillitatem nempe Reipubl. promulga-
 ta sunt, Don. 1. Com. Diss. Vult. Hot. Acc. h. Col. 1. Par. 29.

Ac particularem.

1. Esi enim amplissimis verbis. laudetur & commendetur justitia
 in Nov. 30. c. 9 §. 1. Nov. 69. pr. nusquam tamen vel ab Imp.
 vel à IC. alia quā particularis designatur. 2. Quia justitia univer-
 salis praecepta ad Theologiam pertineant. 3. Quia non nisi nominis po-
 tūus distinctio illa est, cum alia dicitur justitia part. alia universalis.
 neque cum haec ut virtutes ceteras, ita & particularem comprehen-
 dat. 4. Quia finis juris hic designatur, VVet. h. universalem vero
 justitiam non magis finem juris dixeris, quā illius arcem omnium
 virtutum doctrinam complecti. 7. Cont. 1. sub sec. 7 Diss. Alc. 1.
 Par. 91.

5. Jurisprudencia est divinarum atque humanarum rerum notitia,

Veteres, qui civilem sapientiam proficiebantur, Prudentes & ex xvi indigebantur, l. 2. §. hic leg. 5. De orig. jur. §. 3. §. 8. inf. t. pr. Erant verò ex Collegio frè Pontificum, pares quod olim interpre- tandi scientia atque actiones, d. l. 2. §. deinde 6. Hanc ob causam di- vinarum rerum mentionem hic fieri quidam censent: Verum id parum convenit tempori, quo Vlp. cujus est hac descriptio l. 10. h. t. minus- que quo Iust. vixit arg. d. l. 2. §. 7. l. ult. C. de legg. Rectius alij di- vinarum idè atque hactenus mentionem fieri statuunt, quæ & in il- lis de jure queritur vid. pr. & §. 7. 8. 9. inf. de rer. div. V. Vel. h. Dñ. 1. Com. 16. Unde & legum auctoritas sola res divinas atque huma- nas rectè disponere, hoc est, moderari, regere dicitur in §. 1. Const. de concept. Dig. & Imperator quoque divini juris res facere, l. 9. §. 1. de rer. div. l. 8. pr. de rel. & sumi. fun. adeoque & religionis cau- sam ad curam suam revocasse ex tit. 1. 2. 3. 4. 5. Cod. colligitur, Ju- risdictionem quoque ac juris statuendi potestatem in clericos habuit, arg. tot. tit. de Episc. & Cl. l. 2. & pass. C. de Episc. aud. Nov. 3. 7. 6. 30. c. 12. N. 83. 123. 131. & sim. Vt vel ex hoc loco colligi pos- sit Bonum Iustum nec malum Christianum (quod Viglio nostro frè tribuitur) nec Pontificia jurisdictionis, quam usurpas, Patrum esse posse.

6. Iusti atque injusti scientia.

d. l. 10. §. 2. vocatur et civilis sapientia in d. l. 1. §. 5. de extra ord. cogn. juris civilis scientia, d. l. 2. §. 3. §. 5. de orig. jur. Rationes quæ dubitationē faciunt, hæc potissimum. 1. Quod in l. 1. h. t. alia extet de- finitio juris (quod ars boni & equi sit) rei a. unius definitiones non magis contrarie esse possint, quàm res eadem à se differre: Resp. Di- versas esse potius descriptiones, quàm contrarias, ac verbis magis dis- crepare, quàm rebus: eoque sic frè statuendum arbutor, Ius in d. l. 2. definiri quæ syntagmate præceptorum constat, hic vero describi po- pularius, quæ in animo l. Periti consideratur, arg. verb. jurispru- dencia: nemq. Notitia ac Scientia, quæ animi affectiones, sunt.

2. Quod Ars & Scientia, ut species ejusdem generis specie differunt Phil. in Qualitate. R. Scientia vox popularius ac pinguius accipienda hoc loco. 3. Quod scientia tantum sit rerum necessariarum eodemq; se modo sepe habentium: Iuris vero præcepta perpetua mutationi obnoxia, §. 11. inf. pr. l. 1. 28. de ll. l. tanta. §. 18. de confir. Dig. Nov. 7. c. 2. pr. Nov. 73. inf. pr. Resp. Scientia verbo aliter Philosophus, aliter Ictus utitur: neque omne jus mutabile, arg. d. §. 11. cum potissimum in singularibus nova se produnt forma, in generalioribus juris præceptis, in quibus scientia atque artis essentia consistat, non item. 4. Quod juris humani conditio in infinitum decurrat, d. l. tanta. §. sed quid. 18. de confirm. dig. nec perpetuum quid ferè habeat arg. l. 1. 80. 202. de R. l. Nov. 74. pr. Resp. Ius finitum centum esse sec. l. 2. de jur. & fact. ign. si principia thesauri ac regulas ipsas species, in infinitum verò decurrere, cum ad singularia producendum est. Nam clara esse possunt leges, per se, sed propter infirmitatem nostram, singularia nimis ex arte cognoscendum quo pertinet, d. Nov. 74. pr. applicatio illarum obscura ac difficilis in hypothesebus: Sed et irrationum in omnibus artibus regulis suas esse exceptiones, quæ illis juncta præceptum absolunt & constituunt, Dd. in d. l. 1. de reg. l. l. 147. cod.

Ad §. 3.

7. Iuris præcepta tria sunt.

Nihil pecces si dixeris principia, ex quibus ut extra controversiam positis, cætera artis præcepta deducta sint & quo rursum referri possint ac debeant. Hac si ipsa per se species ad jus naturale, quod semper bonum & æquum, l. pen. de l. & l. pertinent. Quia verò applicatio eorundem varia, atq; aliud aliis honestum vel turpe, justum vel injustum videtur, ad singulas quoq; partes seu species Iuris referri possunt: Ut primum ad jus naturale, quo discrimen honestæ et turpium maxime continetur & spectatur, arg. l. 14. §. 2. l. 42. de ritu nupt. l. 188. de R. l. §. 11. inf. h. t. pr. Alterum ad jus gentium arg. l. 14. de cond. ind. l. 206. de R. l. l. 1. de pact. l. 1. de const. pec. l. 20. C. de transf. l. 3. §. de just. & jur. §. 2. vers. usu & necessitate inf. t. pr. Tertium ad jus civile potissimum referatur, arg. l. 2. §. 6.

de ut.

de or. jur. l. 31. Depof. l. 1. verf. bonos D. h. e. *Argue illud ad ju-
ftitiam, qua à fe ipfa incipit. Illud ad commutativam, hoc aut diftri-
butivam, de quibus vid. Wef. in Par. h. n. 11.*

8. Honeftè vivere:

d. l. 14. §. 2. l. 42. de rit. nupt. l. 144. 197. de R. l. l. 21. §. pen.
de tut. & cur. dat. l. 14. 15. de cond. infl. l. 57. Pro foc. l. 6. §.
3. Mand. l. 26. 27. de V. O. 1. *Quid ergo illud? Non omne quod
licet honeftum, d. l. 144. de R. l. Resp. Hoc dicit. Non omne quod ali-
quomodo inhonestum legibus númeratim prohibitum eſſe: Deinde
in hypothefi evenire interdum ut videatur utilitas cum honeftate pu-
gnare, jus cum juſtitia Cic. 1. & 3. Offic. d. l. 31, Depof. l. 7. de
juſt. & jur. hic ergo illud cavendum, ne ſub authoritate juris ſcientiæ,
hoc eſt, in applicatione regulæ erremus, l. 91. §. 3. de V. O. ut juſtis
decretis res temperetur, l. 81. §. f. l. 90. de R. l. l. 8. C. de jud. 2. De-
inde cur concubinatus permiſſus? tot. tit. D. & C. de concub. &
Natur. l. Resp. illum tolerari magis, quam probari, arg. l. 5. verf. hi
verò l. 7. verf. in poſtremum. C. de nat. lib. ac ſecundum quid,
arg. l. 3. l. 1. §. 1. de concub. & cum modo: Nov. 18. c. 5. verf. ſi
autem. Ob cauſam verò id fieri poſſe (non obſtanſe dicto Pauli ad
Rō. 3. 8.) Divortia, Polygamiæ et alia in populo Dei permiſſa corrū-
pſunt v. Mat. 19. 8. Luc. 20. 28. Deut. 25. 5. Gen. 29. v. 23. 29.
& paſſ. 3. Cur Lupanaria? cur meretrix in civitate? v. l. 27. §. f. de
pet. hæc. l. 29. C. Ad l. Iul. de ad. Resp. Inhoneſta hæc eſſe agnoſci-
mus l. 52. de pet. hæc. turpia. l. 4. §. 3. de cond. ob turp. cauſ.
flagitioſa d. l. 5. 7. C. de nat. lib. d. Nov. 18. c. 5. eoque conceſſa eſſe
inficiamur, d. c. 5. d. l. 3. de concub. ac magiſtratum magis cōſerven-
ti prava, quàm legum ſeveritate, factò magis (ſic accipe d. l. 27. inf.
de pet. hæc.) quam jure tolerari, v. Nov. 14. de lenonib. niſi quod
perſona vilis quandoq. animadverſione legiſlatoris indigna videatur.
viſi quod patrantem jubeat turpitudinē delicti ſecum penſare, l. 35. de
furt. & in d. l. 29. C. de adult. prout alia non rectè quid fieri, pe-
nam ſamen ſtatutam non eſſe reſpondet IC. in l. 14. §. 14. de relig.
& ſumt. fun.*

9. Alterum non lædere:

Vide

Unde hic Tiall. Eyling l. 1. 74. 206. de R. I. l. 14 de cond. ind. l. 3. h. t. l. 15. de tut. & rat. distr. l. 4. C. fin. reg. l. ult. C. unde
71. l. Quanam ergo ratio defendit usucapionem, qua ignorans re
sua fraudat, pr. inf. vers. ne maturius &c: de Vlu? cōque impi-
um praesidium appellatur Nov. 9? Resp. Illa, qua jubet, quod publicē
utile est, privato commodō prevalere l. un. §. hæc 14. C. de cad. toll.
l. 12. C. de prim. l. 12. vid. inf. ad tit. de usucap. Tum qui per usuc-
capiōem rei suæ amittit, omittere easdem, aut saltem amittere volun-
tate & culpa sua putatur, l. 47. de acqu. v. am. post. l. 1. 203. de R. I.
l. 28. de V. S. II. Cur circumventio contrahentibus permittitur sec.
l. 16. §. 2. de minor. l. 22. §. 3. Loc. cond. R. Quia non aliter con-
tractuum ratio constat. l. 8. C. de resc. vend. l. 1. §. f. de pact. Go-
thofr. in d. l. 22. Quia interesse æquum est inter desides & vigilan-
tes, l. 2. C. de annal. exc. Quia bonum est ad vigilantiam solertiā-
que animos acui, arg. l. 24 de his q. in fraud. cred. & exerceri l. 16.
ex q. caus. mai. Nec dolus interims l. 23. loc. cond. aut malitia pro-
bantur d. l. 3. D. h. t. tot. tit. de dol. mal. Sed accuratē cavetū, ne
decipiantur contrahentes, arg. l. 1. §. 6. de ædil. ed. nisi à seipso.
quod fit quoties per negligentia patiūtur se circumscribi III Cur vin-
dictam explere ulciscig, inimicum licet injuriam passō? §. 1. inf. de
perp. & rem. act. l. 7. §. 1. de injur. contr. ad l. 3. h. t. l. 1. C. Vn-
de vi. Matth. 5. 38. Ad Roman. 12. 19. R. Quia Malisiam ac
delicta puniri oportet, ut exemplo ad deterrendos alios sim, l. 31. de
pof. l. 1. C. Ad l. Iul. rep. Quia famam nulle thesauris pretiosio-
rem Syr. 41. 15. Prov. 22. 1. negligere hominis est dissoluti, Cic.
1. & 3 offic. nedum Christiani 1. Pet. 4. 1 §. qua de re elegat. D. Iac.
Bouric. in Advoc. c. 39. IV. Cur vēditori permittitur effundere vi-
num quod vanis, cū si non feceris laudandus potius dicatur, l. 1. §. 3.
4. de per. & comm. r. v. Resp. Quia emtores contumacia id meretur
l. 17. eod. Quia post moram quasi voluntate ejus effunditur, arg. l.
28. de V. S. l. 145. 203. de R. I. Quia aliter sine captione venditorio
constitui non potuit, cū ipsius inter sit vasa vacuari, adde l. 155. de
R. I. Sic & aliās quid æquum dicitur, contrarium tamen æquum,
l. 61. §. 5. de furt.

Suum

10. Suum cuique tribuere.

Hic rerum personarumque delectus necessarius, quem non ex mero jure gentium, sed & praeceptis civilibus metiendum docet IC. in d.l. 31. Depos. ad Wes. in Parat. h. n. 11. Distinguitur a. hoc à superiori evidentia gratia, ut distributiva justitia agnoscatur minus atq; essentia, & quia distincta per se sunt actiones omittendi & committendi, quamvis per consequentiam altera alteram comitetur, ut alias in virtutibus Cardinalibus, quas vocant, accidere constat: fac. Nov. 69. pr. quae causa est cur in definitione justitiae hoc tantum praeceptum videatur comprehendi. 1. Atqui non omnia maleficia puniuntur legibus, l. 14. §. 14. de rel. & sunt, fun prout fieri oportere d.l. 1. h. t. l. 1. C. Ad l. Iul. pec. dicitur. R. Non omnes articulos legibus comprehendendi posse, l. 12. de ll. Atque omnium meminisse divinitatis cuiusdam est, fac. l. 2. §. sed et si 16. C. de vet. jur. en. Sed & facta quadam istiusmodi, uti nec ad noxam alterius pertineant, quae, ideo ad ordinem delictorum non referantur, h. c. improbari magis quam puniri mereantur. 2. At pactiones ac transactiones in criminibus perinde leges permittunt, l. 1. §. 3. de calumn. l. 18. C. de trans. Quibus utiq; fenestra aperiri vel spes impunitatis delinquentibus fieri videtur contra d.l. 1. de iust. & l. 1. C. Ad l. Iul. pec. l. 31. Depos. l. 2. inf. de ll. R. Tantum eas non prohiberi dd. ll. Nec pae subduci propterea nocentem. Licet namq; non eo minus et alteri accusare eum, & Iudici punire fontem, l. 1. §. 12. de off. praef. urb. l. 13. de off. praef. l. 29. §. fin. Ad l. Iul. de adult. l. 2. C. de abol. vide Fachin. 1. Contr. 9. 3. At nec Praetor quidem actionem semper concedit in id, quod promissum est veluti pacto, l. 7. §. 3. l. 41. 45. de pact. l. 13. 21. C. cod. vel sine causa l. 2. §. 3. de dol. exc. contra d.l. 1. de pact. l. 20. C. de transact. l. 1. de const. pec. R. Singulorum interesse, ut non nisi serio & cum id agunt obligentur, l. 3. §. 1. de O. & A. & cum id aequum est, vid. Wes. in parat. de pact. n. 9.

Ad §. fin.

11. An jus publicum perinde ut privatum, ex praeceptis nat? Neg. 4. An Gēt. & civilibus sit collectum? Aff. b.

2) Quia illud in Sacris, Sacerdotibus & Magistratibus consistit,

Act. l. 1. §. 2. h. t. quæ inter Bruta non existere manifestum est. 2. Quia illud ad societatem tuendam pertinet, §. 1. inf. de rer. div. §. 2. inf. t. pr. quæ nulla inter animantia cetera. 3. Nec movet, quod naturalis ratio Deum colere præcipit, ut & Magistratui parere, l. 2. h. t. Resp. Non enim illa prima est, sed à disursu, & aliqui jus gentium omne à naturali ratione esse constat, d. l. 1. §. f. h. t. §. 1. 2. inf. t. pr. 4. Nec obstat, quod sobolis procreatio, quæ juris natura pr. inf. t. pr. d. l. 1. §. 2. h. t. publici juris dici videtur in l. 1. Sol. matr. Idemque ita intelligendum, ut alias publicè interesse dicitur, §. fin. inf. de his q. l. sui v. al. jur. id est, per consequentiam: vel etiam ratione auctoritatis, quo modo omne jus publicum l. 45. inf. de R. l. l. 38. de pact. l. 3. Q. test. fac. p. l. 3. C. cod. Diff. Forst. Disp. 1. 29. b) 1. Quia apud omnes gentes Sacra, Sacerdotes, Magistratus, in quibus consistit jus publicum d. l. 1. §. 2. h. t. in usu fuisse constat. Quare ut Patetia pareamus nominatim Iuri gentium ascribitur, l. 1. h. t. Atq; cetera sua cuiq; populo & peculiari quædam ratio in sacris, in magistratibus observata fuerit, quædam tamen communia quoq; retenta nemo negaverit. Illud verò facere potest, ut jura publica ex parte civilia dicantur, non ut omnia gentium esse desinant, arg. l. 6. D. h. t.

2. Quia inter omnes gentes pactorum publicè initorum fides, l. 5. §. 1. de pact. l. 12. 28. de capt. & postl. rev. Legatorum sanctitas l. ult. de legat. & cetera bellorum, quæ publici juris, l. 24. de capt. & postl. t. jura servata sunt d. l. 5. 7. 19. cod. t. §. 2. inf. t. pr. vide omnino T. Eylinga. h. de jure publico eleganter differentem. 3. Sic & pecunia jure publico introducta, quam gentium esse satis liquet, l. 1. de contrah. emt. Neque eo justior videri potest aut debet reprehensio Rod. Agric. 2. De inu. c. 5. Hotom. h. Cum Impr. de jure tutumne privato agere hisce libris constituisses, de quo si quid affirmet, non mox in illo negasse citrà calumniam dici potest, Diff. à thesi Alciat. 1. Pac. 30. Cuj. Borch. Myns. Wel. h.

DISPUTATIO SECVNDA.

Ad tit. 2.

RESPONDENTE

FLECHELMO KEYLEWER. Zvvoll. Tr.

THESIS PRIMA.

Ad princ. de jur. Nat. Gent. & Civ.



TRUM rectè dicatur jus naturale, quod natura omnia animalia docuit? Sic putamus.

Examinant hanc descriptionem, atq; exagitant varij, vide Cujac. Pac. Vult. Hottom. & cat. h. P. Buf. ad l. 1. de just. & jure Govean. 1. var. lect. 19. Don. 1. comm. 6. Lopez. 1. animadv. 1. 2. Ræv.

1. var. 1. *Difficultas inde potissimum nascitur: 1. Quòd brutis animantib. non magis juris (ut nec injuria l. 1. Si quadr. paup. fec. dic.) quàm rationis usus tribui possit. 2. Quòd actus naturales edendi, bibendi, & cat. quæ respectum juris non habent, ista descriptione contineri videantur. 3. Deniq; quod ad homines semper jus referatur ut in l. 9. de just. & J. vers. communi om. hominum & c. l. 2. de stat. hom. §. fin. inf. h. t. & pro jur. gent. usurpetur. Itaque sic res explicanda videtur: Jus naturale est jus, (hac voce addita actus isti naturales excluduntur) quod (cujus principia aut præcepta) natura omnia animalia docuit: Vel plurius sic: Jus naturale est pars illi juris Romani, quæ desumpta est ex præcept. quæ natura omn. animal. indidit. Veraque hac descriptione, & illa exponitur, & remouentur superiores difficultates. Atque ut hanc Vlp. in d. l. 1. §. 3. h. t. & Imp. h. mentem fuisse appareat, notandum est, jus in §. fin. sup. tit. prox. & d. l. 1. §. 2. dividi ex causa materiali, arg. verb. collectum est ex, & c. Deinde non ex jure naturali, sed præceptis Natural. & c. id deducit, dd. 11. Porro id ipsum hic ita explicari, ut censeri (dum ex similitudine facti seu effectus similitudinem cause colligimus, Tial. P. yff. bi) magis, quàm esse perinâ prædicta dicantur. Ex quibus censentur.*

1. Brutū non inesse, sed imputari jus. 2. Brutū adscribi juris perici-
am, non per se, sed dya ποικίλς, ut loquitur IC. in l. 9. ff. de suis &
leg. hær. & per relationem ad id, quod in homine est, prout non dissi-
militer loquitur IC. in l. fin. h. t. vers. prætor quoque. 3. Et si
alius juris naturalis appellatio referatur ad homines tantum, ut in §.
11. Inst. de rer. div. l. 2. De stat. hom. l. 1. ff. de acqui. rer. dom.
l. 9. de just. & jur. l. 14. 47. de cond. indeb. ac jus gent. designet,
d. l. 47. l. 34. inf. de R. l. §. 1. Inst. de obl. quæ ex delict. Et si
& Gajus in d. l. 9. de just. & jur. uno nomine, Commune, & Na-
turale & Gentium jus comprehendat, tamen nihil vetat, quin alibi
distinctius ratione principiorum idem explicetur, l. 26. 27. ff. de ll.
l. 80. de R. l. Exemplum in capitis diminutione, cujus alibi dua, ali-
bi tres species afferuntur: confer, l. ult. de cap. diminut. princ. Inst.
cod. tit. cum l. 1. de usu & usufr. leg. l. 1. §. 4. de suis & leg.
hær. l. 1. §. 8. ff. ad SCum. Tertull. Sic in l. 34. §. 1. de cont. emr.
Natura, jus gentium ac mores civitatis separantur invicem. Quibus
ut aperit IC. triplicem juris causam quasi digito indicat: Ita nihil
obscurius in l. 64. de Cond. ind. Jus naturale cum iure gentium con-
fertur. Unde nec dubitandum quidem sit plerumq, aut saepenumero u-
tramq, Juris speciem distinxisse ICios: prout certum est utriusq, prin-
cipia differre, atq, alia aliis latius diffundi. Dissent. Vult. Hotum.
h. Vall. 4. elegans. 48.

2. An ergo in Bruta quoque cadit jus? Neutiquam;

Uti lutum, quod lapidis materia est, lapis non est, tamen forma la-
teris donatum appellatione ejusdem designari solet ac potest, quam-
vis crudum sit, ac non nisi materiam coquendo præstans: ita hic de
jure per metonymiam materia fieri statuendum. Ingre ditur hac effe-
ctum non nisi informata, intellectus tamen & separari potest, & separa-
ta saepe tribuitur, quod conjuncta propriè convenit. Nec obstat, quod
perinde videtur injuria æstimari in brutis, ut in hominibus, ex provo-
catione, ac contra jure factum dici pro ratione defensionis seu propulsa-
tionis, l. 1. §. cum arietes, 11. Si quadru. pauper. sec. dic. itidem
ut in his ex l. 3. de l. & jur. l. 4. §. 1. ad leg. aquil. l. 1. §. 27. de
vi & vi arm. Resp. ind. §. 11. calumniam ratione denegari ætio-

nam domino provocatis, quis concitatus erit ipsius miles alieum. Hoc nomine cum ipse damnandus veniat, si alteri damnum datum esset, §. 8. d. l. 1. minus congruè ipsi alio indulgeri potuit, si damnum passus arg. l. 22. de neg. gest. quippe cum vel sibi vel rei sue id acceptum ferre debeat. Non ita, propterea liberatur dominus provocari arietis, quia is se defendit, sed quia non nisi concitatus vel instigatus nocuerit, quo casu cesset actio, d. l. 1. §. 1. 6. 7. 8. cod. tit. Diss. Tac ad pr. h. c. & alij.

Ad §. 2.

5. Ius gentium in primævum & secundarium bene distinguunt Veteres.

1. Quia illud semper bonum & æquum est, l. pen. h. t. hoc non item. 2. Illud tanquam divinâ providentiâ constitutum, immutabile, §. 11. l. 1. hoc usq; & necessitatibus humanis excoꝑitum, yfides de medio sublatus facile mutatur, vid. d. §. 11. inf. h. t. 3. Quia alia illo, alia hoc jure valent, quorum principia constat diversa esse, Vt commerciorum jura ab illo, arg. l. 5. ff. h. t. §. 3. nost. in fin. bellorum, qua ab hoc §. n. Quæq; illa tollunt, interrumpunt. 4. Quia occurrunt perspicua utriusq; differentia, verbi grat. Servus alibi naturaliter obligari dicitur, l. 13. ff. de cond. in d. l. 21. §. 2. de fide juss. etiam ipsi Domino, §. 1. Inst. de fide juss. l. 56. §. 1. cod. Alibi id simpliciter negatur, l. 22. ff. d. R. l. 1. 41. de pecul. & pro nullo censetur servus, l. 32. de R. I. junc. l. 3. 4. 7. §. pen. de cap. dim. §. 2. Inst. tit. prox. l. 4. de Stat. hom. Ratione ejusdem juris, hoc est, Gentium, quo obligationes introducunt, l. 5. de just. & jur. hac vera esse possunt, ut sunt, sed non secundum idem. Quocirca distinguere jus ipsum necesse est, ut sciatur ad quam partem quodq; referri oporteat. Ac malè omnino tempora tantum distinguere quidam existimant, vid. Pin. ad l. 2. par. 1. num. 11. de rescind. vend. Dissent. Coraf. 6. Misc. ult. Bronch. 1. travr. 3. Con. 1. comm. 5. eo moti quia Vlpian. unci juris Gent. mentionem facit in d. l. 1. §. fin de l. & I. quem mæcū putare aut dicere religio sit, Resp. ex thesi prim. supr. in fin. Ea que alibi implicite, alibi explicite tradita ac proinde legis legibus accommodanda, arg. l. 27. 28. de l. l. 80. de R. I.

4. Scripturâ legis (quâ consuetudini opponitur) causam esse agnoscimus, sed instrumentalem.

Occasionem quæstioni præstitit dubitatio, an divisio h. §. proposita ex causis, an adjunctis petita sit: Breviter omisissis aliorum aliter atq. aliter hic sentientium opinionibus sic statuendum arbitror: Causam efficientem legis, seu juris scripti Rom. esse, fuisse populum, plebem. §. 4. 5. Senatum, §. 5. Principem §. 6. Magistratum, de quo §. 7. Prudentes §. 8. inf. h. t. Wesf. in par. de ll. num. 3. Leges enim nulla alia de causa nos tenent, quàm quòd iudicio populi (sive speciali ac nominatione, ut lex, Plebiscitum, d. §. 4. 5. Principis placitum d. §. 6. seu generali atque implicite, ut SCta. Edicta magistratuum, Responsa prud. d. §. 5. 7. 8.) recepta sunt, l. de quibus 32. §. 2. de ll. Instrumentum ac medium, quo iudicium ac consensus exploratus, adhibitus, Scriptura fuit, ut probat ratione contrariorum, l. imò 36. vers. ut non f. necesse. D. eod. et plautius l. humanum. 8. C. cod. vers. tunc legata (tractata, lego) dictari fac. §. singulorum 11. Inst. de Ref. div. l. 2. C. de frum. urb. Constant. l. 2. §. 4. vers. ut possint. de orig. jur. Eodem pertinent & quas succincte de modo legis ferenda tradit Rosin lib. 8. antiq. Rom. cap. 2. Causa conservans ac vita legis usus est propriè, arg. l. 32. ff. de ll. non utenas enim perimitur. Nov. 82. pr. Nov. 89. c. ult. Materialis, præcepta natura, gentium & civilia: §. fin. sup. t. prox. Formalis, ipsa voluntas iussus, ferentis seu constituentis imperando, vetando, jubendo vel permittendo, sec. l. 7. junctâ l. 1. 2. de ll. Finis bonum publicum & commune, unde illa apud Cic. de ll. 1. Salus Civium suprema lex esto. Atque ex his arbitror constare, neque ad essentiam, ut Duar. c. 11. de ll. VVesf. in par. n. 5. eod. Niel. 1. Disp. feud. 1. vers. 2. post Dd. comm. neque ad existentiam ut Forst. atque alii existimarunt, propriè referendam esse scripturam. Nam & necessaria est scriptura, priusquam nata latavè sit lit, d. l. 8. C. de ll. d. l. 36. ff. eod. & cum quoque cum existit, ab usu & observantiâ porius, quàm scriptura servatur, d. l. 32. §. fin. d. Nov. 82. 89 c. fin. Vid. Con. 1. com. 7. n. 5. Don. 1. com. 13. Nec obstat quod Prin-

ceps dicendo, l. 6. C. de usufr. pro empt. l. 6. C. Qui bon. ced. p. interloquendo jus faciat, l. 1. §. 1. de const. pr. Neque n. eo remove-
tur scriptura, quo quæ prolata sunt excipiuntur, sed designatur saltem
quo simul medio usus sit Legislator in exprimenda mente ac vo-
luntate, quæ excepta mox in acta fuerit redacta, d. l. 6. C. Qui bon.
ced. p.

Ad §. 5.

5. An & quando Senatus jus fecerit? Potuit & qui-
dem semper.

Affirmat id Ulp. l. 9 de legg. & Pompon. in l. 2. §. deinde 9.
de orig. jur. unde sumus §. h. n. exting. ad eod. SC. compluria int.
Ad SC. Vell. Maced. Treb. Teriyl. et l. 1. 2. de usufr. ear. rer. q. ul.
conf. l. 23 de aq. & aq. plu. arc. l. 16. de rit. nupt. & pass. Sed
enim non unus tamen hic scrupulus. In libera Republ. Senatus tantum
Authoritas, ut Magistratibus imperium, Plebi potestas, Populo
majestas tribuebatur, ut partiè Cic. pro Rabir. ostendit & passim
Livius. Semper hunc honorem habitum Senatus, nunquam plebs
sine præeunte SC. judicasse, neque quidquam suffragiis suis decrevis-
se, ne sub Regibus quidem: Quæcumque enim Senatus placuissent, ea
Reges ad populum ferebant, atque ita rata faciebant, inquit Halicarn.
lib. 7. c. 5. Occupat à verò à Caesaribus, ad hos jus omne translaturum
§. seq. h. l. 1. de constit. princ. vel utiq. revocatum ad se ab eis, l. 1.
pen. & ult. C. de ll. Quid ergo si hac ita explicemus; potuisse Se-
natum olim in Singularibus, quæ ad summam Reipubl. pertinerent,
proui inciderent (id innuit d. l. 2. §. 9. de orig. jur.) statuendo jus
facere, non item in cæteris, quasi populo tacitè consentiente, nisi pro-
vocaretur aut intercederetur ab ejus magistratibus: Sub Caesarib.
idem observatum fuisse, cum illi bellis implicarentur, vel aliqui rem
ad Senatum remitterent, vel quid constitui vellent significarent ora-
tionibus habitis. vid. l. 19. de rit. N. vel aliqui scripto Tac. in Tib.
passim: Sed hoc tam diu valuisse videlicet, donec translat. Imperij se-
des in Orientem, arg. d. l. 1. l. 8. l. ult. C. de ll. aliter Pac. 1. enant.
Briso, 1. sel. antiq. 16. Paul. Buf. ad l. 9. de ll. Houë. ad §. h. n. 1.

Ad

6. Princeps legibus solutus est.

Sic de Romano Ulp. in l. princeps. 3. 1. de ll. Principem verò agnoscimus eum solum, de quo Ulp. senserit, qui non suum, sed subditorum commodum quærat ex præscripto Arist. 8. Pol. 10. qui electum se sentiat, non ut se molliter curet, sed ut per ipsum ij, qui electum bene beatèq; agant, Lips. 2. Pol. 6. ex Xenoph. ut utrumque tempus & belli & pacis rectè possit gubernari, prout loquitur Imp in princ. Proëm sup. Hunc omnes eum supra se esse, l. 7. C. de bon. quæ lib. quam pro se scire convenit. Lips. d. loc. Hujus Potentia supra leges est, ut Salust 2. ad Cæs. de ord. Rep. nec legibus interrogari potest, nisi velit, secus quam in libera Repub. in quâ tam potens nemo ferendus. Liv. 38. ubi de accusatione Africani.

Translatum enim in eum jus populi §. h. n. cum quasi conspiciamus, res erit plenior. Ut populus antea, sic Princeps postmodum mandavit. Ad iuristratus l. 1. de lege Jul. Amb. illis ergò antest ut merito, & auctoritatem confert, abrogat. Populus non aliter neque aliis legibus tenetur, quàm quibus obstringi velle constituerit. l. 6. de iust. & iur. l. de quibus. 3. §. fin. de ll. Perinde igitur et Princeps arg. §. h. n. Hinc in l. digna vox. 4. C. eod. illud, submittere Principatum (nulla verò submissio, ubi nulla exemptio aut eminentia) & §. fin. Quibus mod. test. inf. licet legib. soluti sumus, tamen leg. vivimus, vivere constituimus: Verecundia illius tantum relatum esse, ut legibus priscis vivat, docet lex imperf. 23. verb. inverecundum est, item: decet enim, de leg. 3. Ut populus, ita & Princeps privilegia decernere: §. h. n. l. 1. §. fin. de const. princ. l. 7. C. de bon. quæ lib. l. 3. C. de crimine sacril. legum vigorem relaxare potest, d. l. 1. §. f. de cost. pr. h. §. n. §. 7. de ad l. ult. C. de test. mil. l. 57. de re jud. (cui conjungatur vox illi Africani: Si me populus consulem volet sat annorum habeo.) Ut populi conciliabilium potius quam concilium, latrocinium veriùs quam Imperium aut societas, ubi legum nulla observantia: ita non Princeps jam, sed Tyrannus: non uti, sed abuti potentia dicendus, qui omnimodò iura negat sibi nata. Salus populi suprema lex. Hac populum per se, Principem, propter illum

tenet.

leues: Tyrannus remouet, tollit. *Medi in potestate utriusque, sed
ita ut ad illam, quasi in scopum referantur.*

7. *Ad §. 7. Prætorum Aediliumque edicta non modicam obtinent juris authoritatem.*

Prætores iura condidisse ex §. h. n. atque aliis infinitis locis constat, l. 7. §. 1. de iust. & iur. (in qua non a d, sed o b honorem legendum est, arg. §. h. n. l. 2. §. eod. 10. de orig. jur.) princ. infi. de bono, poss. l. 1. §. 1. Naut. Caup. stab. l. li cuius. 1. §. de præteritis, 2. de usufr. tot. tit. Quod quis in al. stat. §. 3. 4. et seqq. de actio. l. Quia 1. l. quoties 2. de præser. verb. & in fact. act. Facis l. 1. Vnde cogn. in qua perspicue l. c. cognatos ex nuda, h. e. sola Prætoris indulgentia vocari docet. Quo loco maxime refilluntur ij, qui putant Prætores nihil potuisse, nisi iurisdictionis exercendæ necessitas qui tquam induci postularer, sec. reg. l. 2. de iurisd. Inde & maiestas prætori tribuitur, l. pen. D. de iust. & iur. Successit enim in locum Coss. d. l. 2. §. cumque, 27. de orig. iur. quibus summum jus legē datum fuerat, d. l. 2. §. exactis. 16. Veruntamen non absolute, (id innuunt illa, non modicam o. i. a. in §. h. n.) sed tacita quasi approbatione Populi, jus honorarium constituebatur: Ut quum, quod edicto Prætor in annum (unde legem annuam vocat (ic. in Verr.) proposuisset iurisdictionis exercendæ expediendæq. causâ, nec populus mutasset, & succedentes in Prætura secuti essent, in perpetuum eandem iurisdictionem, ut loquitur Imp. princ. de fid. hær. transibatur, fac. l. 7. de iurisd. iurisq. perpetui authoritate censebatur, vid. Buium 1. Subul. 2. 3.

Ad §. 8.

8. *Ad introductionem consuetudinis nec annorum, nec actuum multitudo districte requiritur.*

De utroque vultè ac variè laboratur hic: mihi ex illo principio vti pendere ac de iuri oportere videtur, an Populi (quo verbo & Præcipem includimus, ut caput Populi: Vult. h. n. 1. 2. Bronchorst. 1. l. uir. 6) consensus colligi prob. triq. possit. Nam cum leges idè nosterneant, quia populi iudicio receptæ sint, siue suffragio & consensu expresso, siue tacito, hoc est, rebus factisq. declarata voluntate, ut pro-

d
bap. 1.

bat Iul. in d. l. 32. de quibus §. 1. de ll. consequens enim est, nec aliud spectandum quoq, quam iudicii voluntatisq, significationem. Quid ergo si vel ex uno, vel etiam altero actū, qui in notitiam omnium pervenerit, assensus ac comprobatio colligi possit? quid veter, quominus & citra temporis diuturnitatem actionumq, frequentiam ius constitui dicamus? Me certe minus dubitare patitur princ. infr. de Codicill. quo consuetudinis initium ac progressum eleganter depingi arboror. Nec mover in contrarium, quod longeva, antiquius probata & tenaciter servata fere dicatur consuetudo, l. 2. 3. C. Quæ sit lōg cōsu itēm, in veterata d. l. 32. §. 1. de ll. longa, dicitur π. 1. in rubr & l. 35. 35. cod § h n. Quod Præses jubetur statuerē ex his quæ probentur frequenter in eodē genere controversiarum servata, l. 1. Quæ sit long. conf. l. 3. C. de xdis. pr. l. 37. 38. de ll. Hæc enim ad id quod plerumq, fiat & eveniat pertinent: tum quoq, rationē illam habent, quod plerumq, aut vix aliter quicquam in notitiam populi, ut qui multis ac distinctis capitibus ac partib constat, l. 78. de Iud. pervenit, ut inde voluntas probari queat. Mirus facit, quod quidam arbitrio Iudicis rem omnem relinquunt, arg. l. 1. de iur. de lib. Neque enim quid spectare potissimum debeat, idem docent, eoq, ut hoc ipsum non insciamur ob rationem, l. 1. §. 4. Ad SC. Turpil. ita ad illud recurrendum esse contendimus, quo dirigatur Iudicis arbitrium ad normam & cynosuram justam, ex quā consuetudinis, quā factū est & probari necesse habet, allegationem diiudices, astimētq, sec. h. 3. §. 1. 2. de testib. & sim. Dissent. diversimodē Dd.

9. Consensum verò quum desideremus, errorem quantumvis communem excludimus.

h. §. n. verb. consensu utentium, l. 32. §. 1. de ll. & SC. quidenim tam contrarium consensui quàm error, ut loquitur I C. in l. si per ecorem. l. 5. de iurisd. l. 116. de R. I. Neque ergo approbatio vel iudicium populi hic argui, secundum d. l. 32. & l. 31. §. 1. Nec rationem suasse, secundum d. l. 1. Quæ sit long. conf. dici potest. Tum quis hoc consultum virorum prudentium secundum l. 1. de ll. regule iustorum & iniustorum, bonis ac malis Principem ac Ducem, secundum l. 2. cod. Vt a philosophic præceptum, secundum l. 1. §. 1. de iust.

just. & iud. optimam legum interpretens secundum l. 37. de ll. appel-
lauerit? Rectius g'off. in cap. fin. de consuet. Irrationabiles consue-
tudinem corruptelam potius esse: tutius hoc casu inspicere, quid fieri
debeat, quam quid sit, secundum l. sed licet, 12. de off. Præf. Ve-
ritatem ll. & iustitiam sequi, legibus non exemplis judicare, secundum l.
13 C. de sent. & interl. omn. iud. Certe in similibus non obtinere,
quo l' sic obtentum est, l. quod non ratione 39. de ll. docet, contra
quam juris legumq. natura aliu fert, l. 10. & 11. 12. 27. 28. cod.
Proinde & in l. Barbarius. 3. de offic. Præf. tantum utilitatis causæ
sustinentur acta transacta apud falsum Prætozem, vid. Marc. Ly-
clama, 1. memb. 7. Vult. Bul. ad d. l. 3.

10. Aliàs legem imitantur mores, hoc est, pote-
statè eadem censentur.

Non tantum quā virtus legis in imperando, vetando, permittendo ac
puniendo consistere dicitur, l. 7. de ll. Quæq. iudex judicare iubetur,
prout legibus, aut constitutionibus, aut moribus proditum est. prin.
infr. de off. iud. l. 1. C. quæ sit long. cons. Sed ut & legum am-
biguitatem tollat explicetq., d. l. 37. de ll. non minus quam populus
vel Imp. in l. 1. ult. C. cod. adeoq. et abroget ipsas d. l. 32. §. 1. infr.
D. cod. d. Nov. 82. princ. & Nov. 89. c. fin. Liv. 45. ab F. C.
Leges Macedoniæ cum tanta cura dedit, ut bene meritis so-
ciis non hostibus dare videretur, ut eas ne usus quidem, qui
unus legum corrector est, experiendo argueret. Neq. obstat l.
2. C. quæ sit long. cons. Quippe quæ vincere tantum rationem aut
legem comparativè ac genericè negat, hoc est, earundem esse virtutem
affirmat, vid. Don. 1. comm. 10. Aliter Duar. ad tit. de ll. c.
12. M. Lyclama 1. Memb. 11. Paul. Bilius ad d. l. 32. vers.
fin. Minus facit c. 1. de feud. cogn. Nam neque de Feudis leges
Romana loquuntur, & consuetudines eorundem posteriores sunt tem-
pere, eog. merito prævalent, ex ratione d. l. 32. pr. & §. fin. de ll.

DISPVATIO TERTIA

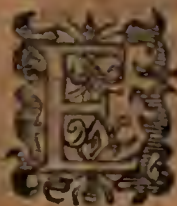
Ad tit. 2.

R E S P O N D E N T E

IOANNE TYARA LEOYARD.

THESIS PRIMA.

Ad princ.



X jure naturali descendit maris ac foeminae conjunctio *a*, quam nos matrimonium appellamus *b*, liberorum procreatio, & educatio *c*:

a) h. §. N. Nov. 22. pr. l. 220. §. 3. de V. S. l. 1. §. 3. de iust. & iur. Nov. 74. cap. 1. Nov. 86. cap. 1. *Nec sine causa* IC. d. l. 1. §. 3. & Imp. h. pr. n. exemplis hac retulere: quippe quae ad corpus pertinet, quod nobis cum brutis commune, eleganter Nobiliū Frisae quondam doctissimus Tiallingus ab Eysinga ad pr. h. n. Dixeris, Cur ergo non jure natura, sed gentium incestum committi inter ascendentes ac descendentes placuit in l. ult. de Rit. nupt. cum satis constet pudorem naturalem eo violari. l. 14. §. 2. cod. Resp. Matrimonij ortum ac principium (inclinationis ac materiae inchoitu) à naturali jure arcessi tantum: ceterum formam non parum commutatam, modum atque ordinem paulatim moribus d. l. ult. juncta. l. 39. §. 1. cod. ac constitutionibus l. 1. 3. §. C. de Inc. & in. nupt. adjectum inductumque esse, VVes. h. in fin. Ex his itaq. incestus aestimari ac definiri capis, b) Romani, VVes. ib. Ang. juris civilis nomen hoc matrimonij non est Cuj. ad. §. 1. inf. de pat. pot. sed Latium potius. Nam quod servis aut peregrinis minus tribuitur, l. 3. C. de inc. & in. nupt. Vlp tit. 5. §. 3. in fragm. inde est, quod nec juris civilis communionem habent, quo jure informam esse matrimonij rationem diximus: Unde & civili nomine Conubium vocatur Vlp d. l. §. 2. 3. & hoc magis peregrinis negatum, quod jus aut appellatum matrimonij, quod latius patere faciendum est. Diss. VVes.

Wes. d. l. c) Ipse natura & status satis ad educationem liberorum parentem hortatur, ut loquitur Imp. in l. un. §. 5. C. de R. ux. act. l. ult. §. 5. C. de bon. q. lib. add. l. §. 1. 2. de agn. & al. lib. l. 3. 4. C. de al. lib. Nec obstat, quod rationem atque ordinem potestatis, quæ juri civilis est §. 2. inf. de pat. pot. sequatur educationis necessitas, l. pen. de agn. & al. lib. l. 16 de cast. pec. l. 46. Fam. ercisc. Quod pater potius, quam mater liberos alere cogatur dd. ll. Quodq; illius non hujus conditionem liberi justis Nuptiis quasi sequantur, l. 19. de stat. hom. Cum Iure natura utriusq; parentis par conditio sit, l. pen. & ult. C. de leg. her. l. 4. de in jus voc. Sed hic repetendum quod suprà dictum est, rem ipsam à jure nat. quidem descēdere, sed in ea ipse commodè & convenienter dispenenda regendaq; multa à Iure gent. ac civili addita. Hinc receptum ac constitutum ut non uterq; contrahentium, sed maritus onera matrimonij sustineret, l. 6. de jur. dot. l. 20. C. eod. Ex quo deinde reliqua ista fluxerunt, d. l. pen. d. l. 46. Planè mortuo vel egeno Patre, vel etiam dissoluto ejus jure & mater liberis, & hi matri egenti alimenta debent, l. 5. §. 1. 2. de agnosc. & al. lib. Sed & quod juris est naturalis, determinari, ac circumscribi potest jure civili, §. 11. inf. h. t. l. 6. de l. & l. 11. Perinde non officit, quod ad jus publicum (quod naturale esse negavimus suprà disp. prox. th. ult.) hæc referatur l. 1. solut. mat. l. 1. §. 13. de vent. insp. Idemini non principaliter, sed propter consequentiam & secundario fieri statuendum est, quo sensu omne jus publicum.

2. Item defensio Sui a Suorumque b:

a) l. 4. §. 45. §. 4. ad l. aquil. l. 1. C. unde vi. l. 1. §. 9. 27. de vi & vi armat. l. 5. 6. C. ad l. Corn. de sic. l. 1. C. quando liceat al. sin. jud. Videtur tamen hæc ipsa juri gentium ascribi in l. 3. junct. l. 1. §. f. l. 2. de iust. et jur. Resp. Non semper ll. Dig. ad amissim congruere aut coherere, ut infinitis locis demonstrari posses. Deinde in defensione duo extrema spectari, Tutitionem, ac Propulsionem injuriæ. Illa ad simplex jus nature, hæc ad jus gentium refertur, prout moderamine inculpate tutele temperata defensio seu propulsio est, d. l. 1. C. unde vi. l. 18. D. eod. et qua injuria dicitur repelli, quæ in bruta non cadit, l. 1. §. 3. Si quad. paup. Treut. 1.

disp. 2. 4. §. 1. d. l. 1. §. pen. a. l. Corn. de sic. fac. l. 2. de recep-
rat. l. 8. §. fin. Quod metus c. §. fin. de nox. act. l. 1. §. 3. de injur.
Geil. 1. Obs. 1. 10. n. 19. Diff. Vaud. 2. quæst. 29. in fin.

3. *Ad §. 2.* Ex jure gentium a omnes pene descendunt
contractus, excepta vid. stipulatione b, Emphyteusi c, li-
terarum obligatione d, & sponsalitia largitate e.

a) *Non Secundario, ut quo referend. sunt, quæ necessitas induxit*
§. h. n. Sed *Primæ, quod ratione nititur magis*, l. 1. de pact. l. 20.

C. de trans. l. 1. de const. pec. l. 1. 2. de cōt. empr. l. 5. de l. & l.
b) *non quidem ratione materie communis omnium obligationum, de*
quo d. l. 1. de pactis l. 1. de const. pec. sed forme, quæ actus ille, quæ
verbis credere dicimur sec. l. 2. §. f. de Reb. credit. comparatus est:
facit l. 53. de acq. ter. dom. l. 125. §. 2. de V. O. §. 10. de act. l.
1. loc. cond. l. 14. de Novat. junct. l. 17. §. 1. de pæn. Vide Cu-
jac. §. obl. 36 & in l. 1. §. ead. de V. O. Gadd. de cont. & com.
stip. c. 2. co. cl. 1. prolixè ac luculenter dissentientium (forc. Necyo.
juris Dial. 72. Hotto. n. h. Valther. 1. Misc. 11.) rationes reser-
antes. c) §. 3. l. de loc. & cond. vers. sed talis (ubi justam hujus
rei explanationem infra vide) l. 1 C. de lu. Emph. junct. l. 4. §. 3.
ad exhibend. l. 13. §. 1. de V. S. Wesemb. in parat. Loc. Bor.
de feud. c. 3. n. 1. 3. Diss. Coras. 1. Miscell. 2. Bronch. 1. E-
nant. 79. Hot. in d. §. 3. d) arg. pr. inf. de lit. obl. unde nec allæ
hujus mentio in Dig. l. 1. §. 3. de pact. l. 1. de O. & A. Et eleganter
mutuum civile hoc genus contractus appellatur à D. D. Goth. in l.
2. §. fin. de reb. cred. e) §. pen. inf. de don. Novell. 38. 97. 119,
137. c. l. ult. C. de don. ante Nup. Vult. ad d. §. pen.

4. *Repræstalias quoq; jure gentiū defendi existimamus.*

Tanta vis est justitiæ, inquit Cic. 3. off. Ut quicquam negligat, ne
inter latrones quidem sibi inveniat locum, & Imp. in Nov. 69.
pr. Unam quidem inter homines perfectissimam esse virtutem, quæ
jura omnibus distribuat, quæque ex causa cognominata sit justitia:
Etenim aliarum virtutum quæque, nisi subsequantur hujus bona, ni-
hil fiet eorum, quæ competunt. Nihil itaque magis deberi hominibus
quàm juris executionem natura incorrupta ratio dictat. hæc si vio-

letur vegetatque, si quidem cum injuria omnium, justa arma huius induunt, unde belli origo: si quorundam & singulorum aequabilis ista est ratio, ne potius damnum deriveretur in eos à quibus injuria iniuriam factum, l. factum. §. 5. de R. l. Magistratum suis praesidio esse usquequaque oportet, pr. l. upr. de cōfirm. l. nit. l. 3. de off. præs. arg. l. 2. §. 1. de orig. jur. Vm injustam omnibus prohibere modus l. 1. 16. de R. l. Alique etsi detrimentum fere in eos redundet, quorum nulla culpa, mero tamen & his obicitur, ad universos referri, quod ab his qui praesunt, l. 97. de C. & D. à majori parte sit factum, l. 165. §. 1. de R. l. Vtique ubi neutrum sine captione investigari potest, ad id quod minus, benignius res redigenda, l. 9. §. 5. de R. l. Et multa excusae necessarii qualis gem non audiat, qua & hostibus subsidia belli contrabuiere cogit, quaeq; juris huius causa §. 2. h. t. & juris quaedam observantiam retinet in media bellorum rabie. Adde his Bul. 1. subtil. 17. Andr. Gaul. 1. observ. 28. in fin.

5. Ad §. 3. Cur non inter cæteras Iu. scripti partes refertur & autoritas rerum judicatarum?

Quarendi causa ac ratio est, quod Cicero in Topic. jus civile non minus in rebus judicatis, quam senatusconsultis consistere docet: & in l. 38. de Legg. rerum perpetuo similiter judicatarum auctoritas legis vim obtinere dicitur: Imò & quod semel à pratore decretum est, l. pen. de l. & jur. l. 65. §. 2. ad S. Treb. An g. ad jus non scriptum referemus, arg. l. 34. 37. de ll. An potius ad jus honorarium cum magistratus judicat, & pronuntiat: Ad Responsa prudentium, cum iudex arg. §. 8. vers. in jud. inf. h. t. Vlp. in frag. ut. 19. §. 1. 15. & tit. 1. §. 23. l. 2. §. 6. 12. de orig. jur.

6. Ad §. 6 Princeps etiam interloquendo jus facit.

Quidquid enim principi placuit legis habet vigorem, §. h. n. l. r. pr. de const. princ. siue per epistolam & subscriptionem quid statuit, siue cogitantes decrevit, siue de plano interlocutus d. l. 1. §. 1. facit interscriptio l. 5. C. Qui bon. ced. poss. l. 6. C. pro empt. l. 2. C. de excus. mun. Nec est quod quis in contrarium moveatur, l. 3. C. de ll. vers. inter locutionibus. Nihil n. agunt Imp. eo loco, quam ut prefertunt nolle se interlocutionis vim legum generalium, de quibus initio le

gis

gis loquuntur, obtruncare: Eo rursus legis virtutem omnino non de-
bent, quominus & in similibus causis obtruncet. sec. l. ult. C.
cod. tit. Deinde & voluntas, & mens principis spectanda, ut si in
causa tantum jus facere voluerit, ac singulare, ad generalitatis obser-
vantiam (ut loquitur) d. l. 3. in f. non perueniat sec. §. h. n. vide Ho-
toman. Ioh. Fabr. h.

7. Communibus DD. opinionibus suam constare
auctoritatem in dubio consentaneum est.

Alibi hic iud placet *ἔστι παρὰ τὸν πᾶν, ἔστι παρὰ τὸν πᾶν, ἔστι παρὰ τὸν πᾶν,*
de quo IC. in l. 6. §. f. de offic. proc. *Expediit omnino ius certum fi-*
nitumque esse, l. 2. de iur. & facti igno. *Nihil facile mutari ex solem-*
nibus, l. 27. de R. l. Ex his, quae semper certam habuerunt inter-
pretationem, l. 25. de ll. Optima ll. interpretis est consuetudo, l. 37. cod.
Plus vident oculi, quam oculus, arg. l. 19. C. de testam. l. ult. C. de
hedeic. facit & l. 1. de iur. par. l. 12. §. 27. de iust. vel iust. leg. Ve-
rum enimvero, cum nonnulla saepe obiter dicta à praeceptoribus proba-
rit discipulis illorum auctoritas magis, quam horum iudicium: &
Papinianus nonnunquam notatus probetur, nec semper multitudo an-
thorum quod melius aequius deciderit, l. 1. §. sed neq; 6. C. de vet. iur.
en. non usque contemnenda, quae priorum bene juvenis adiecerit po-
sterorum sagax diligentia, ut alibi loquitur philosophus. Neque g.
securitas nimis, neque delatoria curiositas in his expedit, l. 6. de iur.
& facti. igno. Sed & illa quorundam confidentia, atque effrenatae
lubido omnia in dubium revocantium in scholis vitanda sedulo, ne
mox cum periculo ac pudore dediscere, quae operose antea hauseris,
cogaris.

8. An ad probandam consuetudinem semper requi-
ritur, ut iudicio contradictorio confirmata sit? Neg.

Vis enim ac potestas consuetudinis à consensu populi dependet, arg.
l. 32. pr. & §. 1. de ll. qui si aliunde probari possit quorsum iudicii au-
thoritas desideretur, arg. l. 4. de pign. l. 6. C. si quis alt. vel. lib.
Cur g. id explorandum vult, IC. in l. 34. de ll. Resp. primò
non tantum id explorari velle IC. cum, idque facilius puta de proba-
tionis causa. Deinde loquitur d. l. 34. consuetudine civitatis, vel pro-

vincia, in quibus non promissae consuetudines valent, sed ita si pri-
us fecerit, probetur; arg. d. l. 32. §. f. l. 1. de const. princ. l. 1. ult.
C. de ll. De his g. nec. iter pronuntiatu praeses aut proconsul, quam
consulto principi; arg. l. 79. §. 1. de jud. l. cum de novo. 11. C. de ll.
Unde fit ut identidem e.g. in primis ad similes causas decisionem
recurrere soleant. Nisi contra dictorio iusto, iudicio definita fue-
rit aliquando, praesumitur & Principe sciente ac consulto id factum
suum; arg. dd ll. & l. 30. de V. O. §. f. inf. de fidej.

9. Municipia tamen & populi superiorem recognof-
centes illo inconsulto consuetudinem non inducunt.

arg. l. 1. ult. C. de ll. l. 32. pr. & §. 1. D. cod. l. 3. de const. pr. §. 6.
h. t. l. 7. 20. de cap. & postl. rev. nisi i. l. vel privileg. loco, ut plebi
Romane, §. 4. supr. h. t. l. 2. §. 8. de orig. jur. indulgi sit, vel ex cōdi-
tione in f. l. m. dedutione n. ve recepti sint, aut suis legibus relictis, ut
Graec. Liv. 33. ab V. C. Das tamen hic dubitationis nonnihil inji-
cere possint. 1. Quod I Cti qui sub principibus vixerunt, passim populi
tantum mentionem faciunt, cum de moribus ac consuetudine loquun-
tur, ut §. 9. 11. inf. h. t. d. l. 32. pr. §. 1. l. 35. de legg.

Resp. Non utij, eo excludi principem, ut primum caput Populi: Ea
I Ctos saepe numero loquendi formula antiquis & receptis uti. 11. Quod
compleuribus locis consuetudinum loc illum fiat mentio, ut l. 35. de
R. l. l. 10. §. 3. Mandat. l. 22. inf. de pignor. act. l. 1. §. 2. de
mun. & hon l. 7. de evict. l. 11. de decur. l. 29. C. cod. l. 1. 13. §.
1. de pollic. l. 18. C. de testam. Nov. 8. tit. 2. c. 1 §. 49. l. pen. de
reb. auth. jud. poss. l. 1. C. de emanc. lib. l. 1. C. Ne fidej. dor.
dent. l. 18. C. Locat. l. 3. §. 4. Quod vi aut cl. Resp. id secundum
distinctiones superiores commodè procedere, & eo firè pertinere, ut in-
de colligatur mens contrahentium, ut d. l. 35. id. l. 7. d. l. id & sim. ad-
de Bronch. 1. Enant. non utijus constituatur.

10. Ad §. 10. An consuetudo in scripturam redacta in
nomen legis transit? Aff. sub distinctione.

Si a privato qui legis condenda potestatem non habet, vel memo-
ria causa scripto in iur. pristina appellacionem retinet, ut consue-
tudo feudorum c. 1. de feud. cogn. Si ab eo, qui legem ferre possit,
c. ejusve

eiusve jussu addito detractiōve aliquo, vel confirmandi causa promulgetur, Lex postea rectè dicitur, arg. l. 1. de curat. fur. l. 130. de V.S. §. 11. inf. Derer. div. §. 41. verff. Lege n. 12. tabul. inf. de rer. div. In quibus & legibus sancitum traditur, quod consuetudine aut moribus antè inductum: sic tamen ut non obscure IC. vi legum & autoritate earundem ea maximè confirmant, & valere innuant. Et merito, nam cum in potestate sit legislatoris meritis derogare, l. 32. §. f. de ll. confirmatio ipsa vicem cujusdem sanctionis sapit: maxime si non ut consuetudine, sed quasi ex legibus in posterum id observari precipiatur.

11. Num inepta comparatio Iu. Romani cum Athen. & Laced. h. §. proposita? Neg.

Non enim comprobanda divisionis premissæ, sed illustranda ejus grata collatio instituta est: Atque ea huc tantum pertinet, ut vel ex origine concunitas, non autem veritas, & certitudo, ejus demonstretur, verb. & non ineleganter. h. Ut in Romano utrumque appareat retentum esse, quod apud Athen. & Laced. singulos usitatum fuerat, Diff. Vult. in d. §. 1. supr. h. t. n. Interim & vitium scripturae in d. §. notari conveniat, ac levi transpositione ita legi: Athenientes v. ea, quæ legibus comprehendissent, scripto custodirent.

12. An nullæ quoque Laced. ll. scriptæ? Neg.

Suspicionem prior injecit Liv. 38. ab V. C. ubi Lacedemoniis inter cetera imperatum refert, Lycurgi leges moresq̃ue abrogarent. Et Xenophon §. Ellen. tres legum tabulas, quas Reithras vocabant, à Lycurgo relictas esse testatur, scrupulum postea exemit auctoritas V. Cl. D. D. Gothofredi ad §. h. n. in edit. postrema. Quid g. An Imp. hoc §. n. ad id quod potissimum, quod τὸ πλεῖστον respexisse dicemus? quidni.

Ad §. 11.

13. Ius naturale, ac gentium primævum immutabilia jure censentur.

Illæ enim divina providentia constituta sec. §. h. n. dici merentur & quidem sola: secundarium verò ab necessitatibus humanis, & corruptis

ruptis moribus ore uo, remotis isdem pariter tolli atque extinguere po-
test. Verumtamen hac ita accipiendi sunt, Principia, theses, ac regu:
lus juris naturalis (latius hic vocem usurpamus) mutari non posse con-
trariis principis ac regulis, l. 1. 85. §. 1. de R. l. l. 8. de cap. min. Ca-
terum in Hypothesibus recedi (ita constituitur jus civile, l. 6. de I. &
ju.) ac deflecti à tenore (rigor tum fere nuncupatur) earundem posse
ob causas l. 2. §. fin. de const. Prin. l. 85. §. 2. R. l. l. 31. de pos. l.
8. C. de ju. l. ut quasi exceptio addatur regule, qua in ceteris eandem
firmet, sec. l. 1. ibiq; Dd de R. l. Atque hac ratione facile explicatur
I. quod obijciunt de servitute ex §. 2. sup. h. t. §. 2. inf. t. p. Pr. inf. de
libert. de Usucapione ex pr. de usuc. junct. l. 14. de cond. ind. l.
11. de R. l. de Matrimonij ex l. 16. 44. 63. 64. §. 159. de rit.
nup junct. pr. sup. h. t. Alimentorum ex Nov. 89. c. f. junct. d. pr.
l. 5. ac tot. t. de lib. agnos. l. un. §. 5. C. de Cad. toll. Test. fuctionis
l. 4. 7. 8. Qui test. fac. possunt. tot. tit. inf. eod. junct. l. 1. C.
de si cros. E. clef. prohibitionem & sim. Quodque pacta non nisi per
exceptio nem seruentur, l. 7. §. 4. 5. ac seqq. ac. tot. tit. de pactis, l.
1. eo l. l. 10. C. de trans. Receditur enim in quibusdam tantum à
communis regula justis de causis, nec eo abrogatur natura institutum
in ceteris. Sic verò jus civile non tantum constituitur alacritum est, l. 6.
de Iust. & jur. Sed & temperantur precepta juris nat. & gentium ex
alia ac tacita ejusdem sententia & mente, ubi summum jus summa in-
juria fieri incipit, Cic. 3. off. 11. Neg. refert quidquam, quod
alia aliarum gentium instituta, alij mores, ut apud Persas in ingratos
pena capitalis recepta, qua nusquam alibi usitata: Apud Lacedemo-
nios edulorum furtiva permissa: Apud Thracas fraus stigmatibus com-
puncta nobilitatis insigne, alibi servi fugacis, Captivi, transfuga, ingra-
si hospitii indicium ac pena, Alex. ab Al. 5. gen. er. di. 18. Resp.
Jus naturale non ex unius, neque ex immanium atque effretarum
gentium moribus estimari, sed ratione apud plerasque probata. Ant.
Guib. 1. quæst. 5. n. 9. Tum etiam hac & similia ad hypothesin ma-
gis pertinere, quàm ad Thesin. Quinimò nihil vetat §. h. n. definitio,
quominus apud singulas etiam gentes peculiaria quedam instituta ex-
eant. Hæc etenim ad jus earum civile idoneè referuntur, quale sibi quisq;
populus sumus pro arbitrio d. l. 6. de Iust. & l. Quod a. communiter

observant id gentium Ius propriū dicitur, d. l. 9. cod. III. Denique
 offertur §. pen. de cap. dimin. Ubi cognationis, quæ juris natura, §.
 fin de leg. agn. tut. Ius perire dicitur. Resp. Acc. h. nō cognationem,
 sed iura ei tributa legibus magis tolli. Nam etsi in d. §. pen. Imp: in-
 nuat ipsam cognationem tolli, cū recipi eam negat: Etsi idem quoq;
 diserte velis l. 7. Vnde cogn. At huc tamen recte dixeris, ius cogn.
 magis tolli, h. e. cognationem quæ effectu juris censeatur æstimaturq;.
 Natura vim & ordinem extra juris causam, h. e. sanguinis meri iura
 nullum civile ius perimere potest l. 8. de R. I.

14. Ius omne, quo utimur vel ad personas pertineret,
 vel ad res, vel ad actiones.

a) Hoc est iuris, quæ ars est æqui & boni sec. l. 1. ff. de just. &
 Jur. omnia præcepta aut doctrinam personarum potissimum expli-
 cant, aut rerum, & c. vid. §. h. nost. l. 1. de statu hom. Nec ob-
 stat primo, quod in l. fin. de ll. alia proponatur divisio: Pertinet
 enim ea tantum ad res, alterum huius membrum ut arg. inscriptio-
 nis colligit Wes. in Parat. de ll. n. 6. eoque huius subdivisio qua-
 dam existimanda est: sed & in rebus tantum quæ in patrimonio no-
 stro sint velle possint, locum habet, arg. princ. & §. 1. 6. 7. de rer.
 divis. proindeque generalis non est. 2. Secundò nec illud, quod ad
 personas omne ius pertinere videatur, quia earum causa constitutum
 sit, §. h. n. Hoc namque finis extremi ratione verum est, neque inte-
 rim media tollis, veratque præceptorum etiam alia eaque proximiora
 objecta cense. 3. Minus etiam quod ad actiones iuris præcepta
 omnia referri videantur, ut de quibus in singulis potissimum quæra-
 tur, Quodque adeò ipsa jurispr. ut practica philosophia pars, omnis
 in actione consistat, sec. l. 1. §. 1. de iust. & jur. Resp. Esse mul-
 ta quæ citra actionum necessitatem expediuntur, ut quæ voluntaria
 jurisdictionis, quæque ex fide citra iudiciorum ambages præstentur:
 Tum finē quoq; cum objecto proximo malè hic confundi, ut supr. n. 2.

DISPV

DISPUTATIO

QUARTA

Ad tit. 3. 4. 5. 6.

RESPONDENTE

JACOBO ANDELEQ Bolsv.

THESIS PRIMA.

Ad tit. de jur. Person. 3.



Ectène hic titulus de jure Personarum inscriptus? Ita verò.

Sic enim accipiendus quasi generalis ad sequentes omnes hujus libri, in quibus agitur de jure, quod de personis est constitutum, prout isti, de jure Dotium & Codicillorum in Pandectis. Neque id ferendum ut jus personarum dicatur, quod una habet in altera; quid enim juris habet liber, quia talis, in alium? quid ingenuus in libertinum, à quo distinguitur? & nonne jus aliquod filiorum fam. pupillorum, minorum qui in potestate parentum, tutorum, curatorum? Sic multoties in jure nostro Persona servis tribuitur, ut l. 22. de R. l. §. pen. inf. stip. serv. l. 9. Quand dies leg. ced. Eademq; spectatur d. §. p. d. l. 9. l. 1. §. 1. de usufr. accresc. l. 10. §. 5. de grad. l. 1. §. 1. Ad l. Corn. de siccat. l. 13. §. 44. de injur. l. 38. & pas. t. t. de stip. serv. Vi & voluntas ejus l. 95. l. §. 8. l. 16. 32. 35. de sol. l. 7. §. 13. de publ. iur. act. l. 1. §. 20. l. 24 de acq. v. am. poss. Diff. Vult han. 1. 2.

2. Ad princ. Summa a) divisio de jure personarum est, quâ alii liberi, b) alii servi dicuntur c.)

a) Cur summa? cum priores videantur, quæ à natura, sexu et ætate sumuntur, l. 9. l. 10. de stat. hom. l. 152. de V. S. l. 3. C. quib. non obli. long. t. præsc. l. ult. C. de his q. ven. æt. imp. princ. inf. Quib. mod. tut. fin. Wes. h. Resp. Distinctiones istas ad liberos referri, eoque subdivisionum loco ac vice potius habendas. In servis vix est, ut de sexu, naturâ aut ætate quaratur, nisi cum de precio agitur.

agitur, arg. l. 1. §. 5. C. de com. ser. man. quod huc non pertinet. b)
 l. 1. l. 5. de stat. hom. l. 21. de fideic. lib. Sed enim videamus ne
 plura hominum genera dari possint: occurrunt enim 1. Redempti ab
 hostibus, qui neq. liberi neq. servi videntur, arg. l. 20. §. 1. Qui
 test. fac. p. l. 43. §. fin. de leg. 1. Resp. liberos esse istos, arg. l. 3. §. 3.
 de lib. hom. exhib. sed interim non veriat quasi pignoris vincu-
 lo impediri ad usum libertatis, arg. l. 1. §. de capt. post. rev. Atq.
 in servitute magis esse quam servos, arg. l. 2. §. 3. Ad SC. Tertyll.
 juncta d. l. 20. §. 1. Qui test. f. p. 11. Item statuliberi, qui ut nomine
 in a re à ceteris servis separari videntur, arg. l. 7. C. de codic. l. 14.
 de quæst. interim à servis ceteris nihil aliud differre dicuntur, tam
 in causis civilibus quam in pœnis, l. 29. de statulib. Resp. vere hos
 servos esse si sortem præsentem spectes, d. l. 29. l. 6. §. 16. cod. tit. l. 9.
 de leg. 2. l. 12. §. fin. Fam. etc. at quis implicitus conditioni co-
 rum est casus libertatis sec. l. ult. si ex noxal caus. ag. pimiuntur ut
 liberi propter delicta interim perpetrata, l. 14. de quæst. non quia
 liberi sunt, aut modò inter liberos & servos, sed quia conditionis e-
 ventus ambiguum faciat, an retrò aliterutrum liber vel servus cen-
 sendus, sec. l. 8. de per. & com. r. vend. l. 8. de reb. cred. l. 11. §. 1.
 Qui pot. in pign. juncta l. 1. pr. & §. 1. de pœn. unde benignior sit
 interpretatio pro libertate, ex reg. l. 20. de R. l. 3. Etiam ascrip-
 titij ac coloni, de quibus l. 3. C. de infant. expol. qui ingenua con-
 ditionis videri, in l. un. C. de colon. thrac. & proprias possessiones
 habere, l. 4. C. de agric. & cens. Nov. 182. c. 14. à fisco conveniri d.
 l. 4. cum domino luigare dicuntur, in l. 23. §. 1. cod. tit. l. 1. 2. C. in
 quib. caus. col. c. dom. ager. p. ad accusationes in publicis judiciis,
 d. l. 2. in fin. ad clericatum etiam in viro domino admittuntur,
 Nov. 123. c. 17. Et tamen servi dicuntur, d. l. 4. l. 7. cod. tit. d. l.
 un. nec à servis differre, l. 21. l. fin. de agr. & cens. in dominorum
 esse potestate, tum ipsi d. l. un. d. l. 21. cum quæ ipsorum, d. l. 2. C. in
 quib. caus. col. distrabi, d. l. 21. l. 2. 4. 7. cod. legari, l. 112. de leg.
 1. dominio expelli, d. l. 21. d. l. 2. C. in quib. cau. col. castigare pos-
 sunt, d. l. fin. Resp. Servos esse principaliter terra cui nati sunt, ut loqui-
 tur d. l. un. per consequentiam autem domini, cuius sit terra, cui
 non absolutum jus, sed potestas domini, ratione alienationis tantum

sum ipsi terra, d.l. 2. de agr. & cens. d.l. 7. 21. tribuunt, d.l. un. juxta d.l. 21. & 2. in quib. caus. d.l. 1. 12. et sollicitudo patroni d.l. un. quasi in liberos, & qui quasi, non propria servitute, non operarum quarumlibet, sed tantum praestandi debui ipsi obstricti sint, d.l. 2. eoque & liberi quandoque dicuntur. Plerumq. n. ea, quae per consequentiam minus spectantur l. 1. de auth. tut. Unde & veteres hoc inquilinos magis quam servos appellarunt, d.l. 112. de Leg. 1. Consentaneum itaq. vero fuerit, locum h. n. ut & §. ult. h. t. de servis qui dominis propriè servirent ac servi dicantur interpretari. Aliiter Cuj. in Rubr. C. de Agric. & cens. Don. 2. Coln, 9. Bart. in l. luma. n. 2. D. de stat. hom.

3. *Ad §. 1.* Libertas, ex qua liberi, est naturalis facultas ejus, quod cuiq. facere libet, nisi quid vi aut jure prohibeatur.

Duo hic dubitationem movent. 1. Quod & servis competere definitio videatur. Resp. Intuitu naturae jurisq. naturalis competere, sed huic derogatum esse jure gentium §. seq. eoq. regulam istius hic vim officiumq. perdere, sec. l. 1. de R. I. Deinde verba, nisi quid, servos videntur excludere, quod hi non tam quid quam quidvis f. v. & 1. prohibentur, Don. d. l. 2. Exterminanda videntur à definitione posteriora illa, nisi q. v. a. i. p. neq. enim vis aut juris executio liberis officiunt. Resp. non jus, sed actum seu actionem libertatis impedit: Wesf. h. ideoque ad proxima, quae c. f. l. quae consilij & voluntatis, ex qua actio, referri possunt, non ad genus ipsum.

Ad §. 2.

4. Servitus est constitutio juris gent. a quâ quis domino b alieno contra naturam c subjicitur.

a) Hoc est conditio jure gent. constituta, ut thesaurus depositio in l. 31. §. 1. de acq. ter. dom. Dō. d. l. 1. Dices & jure civili fieri servos, §. 4. inf. h. t. l. 3. quib. ad lib. procl. non lic. Resp. id non esse ab origine aut naturâ, sed usu & applicatione, quâ producta sit ratio servitutis, quaeq. semper à nativa rei origine separanda. II. At verò non jure, sed per injuriam servi, hoc est, capti ab hostibus de vieni di-

GUNTUR,

cuntur, l. 19. de capt. & poss. rev. Resp. Nempe quia contra jus naturale, non autem contra jus simpliciter servitus recepta, l. 24. D. cod. §. 2. 3. inf. h. t. §. 2. inf. t. pr. b) vel actu vel potentia, non enim tantum persona, sed & jus demonstratur, ut de patrefam. IC. in l. 195. §. 2. de V. S. l. Itaque cum servus hereditarius nullius esse dicitur, l. 1. de divis. rer. l. 3. de pecul. Et ut pro derelicto habitus l. ult. pro de rel. l. 26. §. 1. de nox. act. id de actu ac stricta verbi proprietate accipiendum est, nam fictione juris hereditas ejusdem domini habetur, ut loquitur I Cus in l. 13. §. 2. ad l. aquil. l. 61. de acq. rer. dom. idem in l. 23. de lib. caus. & l. 36. de stip. serv. valet. potissimum n. spectatur, ut dominum habere possit. Nisi forte ind. l. 23 quis servum non omnino sine domino esse contendat, quia usufructus pars domini, l. 4. de usufr. l. 66. §. pen. de leg. 2. & in d. l. 36. ad libertatem posse proclamari, ex l. 1. §. 3. C. de lat. lib. toll. 11. Sed & liber homo in servitute esse §. fin. inf. t. pr. servire, l. 23. de acq. rer. dom. bona fide possideri dicitur, l. 10. cod. cujus tamen nullum dominum l. 83. §. 5. de V. O. Resp. non esse hunc servum sed in servitute, eaque non vera sed putativa, Wel. in d. §. fin. inf. t. pr. perinde ergo & putativum habebitur dominium: & non ineleganter Paulus in l. 4. §. 4. de st. tit. lib. servitutis appellatione alias dominium, aliis operibus, quas hic debet, d. l. 23. designari indicat. c) At qui haec coherent, servitutem naturali ratione, §. 2. sup. t. pr. & contra naturam introductam esse? Deinde num contra naturam hominem ab homine servari, sec. §. 3. inf. h. t. vix uto dixeris, cum in l. 6. 7. de serv. export. l. 1. §. fin. de per. & com. t. vend. humanum, hominis, adeo interesse doceant hominem beneficio affici. Denique, qui poterit unum idemque jurisg. esse & contra naturam receptum, quando illud non nisi à naturali ratione constitutum, §. 1. sup. de iur. Nat. G. & C. Resp. servitutem ex bellis, quae ex malitia humana ceperunt, cognitionemque illam, quam natura inter homines constituit, sec. l. 3. de just. & iur. violant, originem duxisse, atque hoc intuitu, & quia naturalem libertatem imminuit, sec. princ. inf. de libert. contra naturam receptam dici: at quia hominem, quem jure belli propter illatum mihi periculum, et inferenda mihi cadis voluntatem jure considerare possem, sec. l. 4. C. ad l. Cozz. de sic. conservat (atq; ita
quidem,

quidem, ut mihi jus vitæ necisq; in eum concedatur, ne de nullo notare possit) naturalis ratione, ex malis minimum eligenti, iidem constitutum esse apparet. Quapropter & servitus ad jus gent. secund. referrî solet, cum primævo esset incognita, Princ. inf. de libert.

5. *Ad prin. tit. 4.* Ingenuus est is (homo liber) qui statim, ut natus est, liber est.

Pr. de ingen. l. 5. de stat. h. Wcf. h. sed ut hæc definitio non videatur de omni vera duos faciunt. 1. Quod non sola natiuitas, sed sententia iudicis, sec. l. 25. de stat. hom. natalium restitutio, sec. l. 2. 3. de nat. rest. & jus aureorum annulorum ingenuos faciant, sec. l. 3. 4. de jur. aur. ann. Resp. hos non tam esse, quàm haberi ingenuos, dd. ll. iuris l. 1. pr. & l. 4. de jur. aur. ann. d. l. 3. l. 5. §. 1. de nat. rest. (quævis IC. distingu. it in l. 10. §. 3. de in jus voc.) unde non mutari conditio ejus censetur, qui à principe annulos impetravit, in l. 3. §. 2. de cond. & dē. non statim, sed imaginē ingenuitatis obtinere, in l. un. C. ad l. visc. vivere quasi ingenuus, mori quasi libertus l. 3. de bō. lib. aliter Ant. Match. in not. h. (2.) Quod qui liber natus est non servire tātum, sed ei in servitute esse, adeoque et servus fieri possit, sec. §. 4. 5. t. pr. §. 3. inf. quib. mod. pat. p. sol. l. 29. de pœn. Resp. supplenda esse ex §. fin. supr. t. pr. verba, liber homo: (est enim ejusdemodi xp̄s in definitionibus frequens, ut in princ. sup. de jur. N. G. & civ. princ. inf. de libert. §. 1. de donat.) vel intelligendū, nec desierit esse quod & in definitione agnatorum & alibi notari oportet ac solet, vide §. 1. inf. de leg. agn. tut.

6. *Ad §. 2. tit. 5.* An ut apud Proconsulem, ita & apud Legatum ejus manumitti servi possunt? Quidni.

Ratio dubit. duplex. 1. Quod apud legatum Proc. omnino non fit legis actio, l. 3. de off. proc. 2. Quod id nominatim negetur in l. 2. §. 1. eod. Resp. verè isthac dici de legato perinde ut illud, Nihil proprium habere, l. 13. eod. sed utrumq; cum exceptione, nisi ei fuerit à proconsule mandata jurisdictio. Hoc enim factò & iudices, l. 12. & tutores dare, l. pen. cognoscere de custodiis, l. 6. eod. & suspectis in toribus potest, l. 1. §. 4. de susp. tor. consequenter & apud eum manumitti, sec. l. 17. §. 1. de Man. vind. (quam de illo genere manu-

f

missionis

missio accipere consentaneum est, de quo pr. l. agitur, ac titulus ipse est conceptus,) alius non item, sec. d. l. 2. §. 1. l. 3. de off. proc. vid. Scip. Gentil. 2. de iurisd. 10. aliter Cuj. t. obs. 1. & l. 1. t. O. 19. Rob. 1. anim. 2. t. Hott. illust. quæst. 34. Foust. disp. 2. th. 9. Duar. c. 3. de off. proc.

7. *Ad princ. tit. 6.* In fraudem a) tamen creditorum manumissi libertas impeditur b) lege Aelia Sentia.

a) Hanc ex consilio et eventu estimari docet, §. 3. h. t. sec. reg. l. 79. de R. l. cuius tamen utroque in membro non nihil est, quod re moreretur. Nam & in l. 6. D. h. t. l. 57. de man. test. responsum est, simpliciter non competere libertatem ex testamento, nisi haeres solvendo existat, quo casu utique constat eventum non fraudari creditores: Et in l. 1. ult. C. qui man. n. p. eventum tantum non consilium spectari rescriptum est. Resp. ad 1. quoties lex factum improbat aut prohibet, ut hic in l. 16 §. 2. h. t. non oportere id ex accidenti, neque posse eo quod subsequutum confirmari, arg. l. 5. C. de ll. l. 6: l. 18 §. fin. l. 20. h. t. Plurè si in fraudem non sunt relicta libertates competere possunt, ut in casu l. 21. Quæ in fraud. cred. Resp. 1. d. l. 1. ult. loqui de f. l. i. commissis libere verbis in quibus aliud placuit quàm in directis, arg. l. 4. §. 19. de fidei. lib. quia in illis non defunctum, sed haeres manumittit & quid in necessario §. 2. inf. de sig. reb. p. f. t. facit l. 28. h. t. in qua similis fræ exceptio, ut & in l. 16 §. fin. h. t. vid. l. 30. §. 1. l. 16 de man. l. 4. 22 de man. vin. b) d. l. 16 §. 2. l. 27. 29. & pass. h. t. mò verò rescindi, l. 5 §. fin. h. t. l. 1 §. de his q. in fraud. cred. retrahi, l. 24. h. t. & revocari, l. 1. C. h. t. magis dicitur quam impediri Resp. non actione aut imperio praetoris rescindi, & c. sed ipso jure, ut l. 54. de cond. & demon. Nec obs. 1. l. 5. C. de serv. pign. d. m. Loquitur enim de eo casu, quum eventu non sint fraudati reverà creditores.

8. *Ad §. 5. tit. 6.* De quo procuratore §. hunc conceptum censes, an ad negotia, an & lites? Nihil distinguit ubi lex non distinguit.

Illud tamen Dd. communius probarunt. 1. Quia ante legitimam ætatem, qua 25. annorum curriculo circumscribitur, l. fin.

*fin. C. de his qui ven. et. imp. nec legitimam personam in iudicio
 quis habeat, arg. l. 2. C. qui leg p. si. j. jud. h. l. 12. C. de proc.
 Resp. d. l. 2. loqui de eo, qui suo, non alieno nomine, iudicium susci-
 piat: tum ne hic quidem casus, de quo in §. h. n. cur uotis inter ven-
 tum excludi, ut qui semper in litem detur minori, §. 1. inf. de cur: at-
 que assistere cogatur, l. 1. §. 3. de admin. & per. tut. l. 1. 1. C. de pro-
 cur. Quid enim refert, ut per se, an per procuratorem minor litiget?
 e, qui facit. de R. l. in 6. l. 1. quod iull. Deinde notandum d. l. 12.
 conceptam esse de eo, qui se defensionis patris offerebat non probato mē-
 duto. Dicitur quidem & hic procurator (voluntarius vid.) ut ne-
 gotiorum gētor. l. 3 §. de procur. d. l. 3. de tut. & rat. distr. (hinc
 d. l. 12. verbi à procur. off. & c. interpretare) scilicet à vero, qui man-
 datu domini interveniat, multum differt. In hunc enim, siue conjun-
 ctus sit personae, siue quivis extraneus, iudicium actio datur, in illum non
 item, arg. l. 27. 28. 40. §. 2. l. 61. de proc. l. 4. de re jud. Unde si
 ut hic i t m restitui semper possit damnatus l. 51 de proc. cum semper
 la datur eo, quod alienam obligationem ultro susceperit, l. 7 §. 3. 4. de
 de minor. atque ita lusorium reddatur iudicium contra l. 76. de lud.
 Secundò moventur Dd. l. minor. §. 1. de proc. ex qua colligunt mi-
 norem nunquam donec procuratorem esse, quia restitui possit. Resp.
 1. d. l. 51. agere de defensore, cuius alius esse causans jam diximus.
 2. Solum restitutionis periculum non posse repellere minorem, cum &
 si ipse curatore adhibito agat semper restitui queat, d. l. 7. §. 4. §. fin.
 de minor. tot tit. C. si adv. rem jud. 3. minorem procuratoris
 nomine laesum non restitui, si dominus maior sit, ne huic pro sit benefi-
 cium prater mentem pretoris, l. 1. §. 4. l. 23. de mino. Dices at hoc
 casus ipsi quasi in sua causa subvenientem, cum litis contestatione litis
 dominus efficiatur, l. 3. §. 11. de pecul. Et quis culpa damnum da-
 re potest, ut ipse mandati incipit obligari sec. l. 8. §. fin. mand. l. 13.
 18. C. cod. Resp. adhuc dominum imputare sibi, qui illum delege-
 rit, d. l. 23. cum, ut maxime litis dominus dicatur procurator, nota
 tenen cause, quae domini permant, cui & in quem iudicari actio ni-
 hilo secius datur, d. l. 26. 27. 40. §. 2. de proc. l. 9. de dol. mal. exc.
 Et quoniam ceperit obligari quoque ex culpa minor, etiam ob hoc contra
 dominum, qui mandavit restituendus erit ex generalitate edicti, d. l.*

7. 6. 1. 3. 4. l. 44. de minor, quia lesus non esset nisi mandatum hoc suscepisset, fac. l. 11. §. 4. 5. inf. eod. Quidg. si ex d. l. minor. §. 1. contrarium quis colligat? Non enim negatur minorem defensore non esse posse, sed idoneum esse: at qui hominem idoneum esse negat, utique hominem esse non inficiatur, sed facitur potius. Deinde restitutio non datur ubi ipso iure res non valet, arg. l. 16. §. 1. 3. de minor. hic autem per restitutionem succurri d. l. §. 1. ostendit, eoque ipso iure iudicium consistere nec repelli minorem probat, arg. l. 6. C. quom. & qu. jud. 3. Quoties iudicij causa fidejussor datus tenetur (id hic innuit restitutio, arg. d. l. 16. §. 1. 3. de min.) necesse est consistere iudicatio obligatio- nem, arg. l. 1. 2. 6. §. 1. l. 8. §. 1. de fidej. juncta d. l. 3. §. 11 de pecul. 4. Denique in casibus, quibus vel minori vel fidejussori non subvenitur, per restitutionem, etiam pro defensore idem habendum: cessante enim causa & ius ac prohibitionem, quae ab illa, desinere convenit. At qui utrumque evenit, si aut minor iurjurandum adhibuerit, sec. l. 1. & Auth. sacramenta C. si adv. vend. aut fidejussor non simpliciter (sic accipe d. l. §. 1.) sed nominatum in iuramento ac restitutionis sit acceptus sec. l. 13. de min. l. 48. §. 1. de fidej. Tercio offer- tur à Dd. minorem, qui alieno auxilio egeat, l. c. l. 1. §. fin de min. d. l. 6. C. quom. & qu. jud. non posse aut oportere alterius patrocinium suscipere sec. §. item. major. 16. de excus. l. ult. C. de leg. iur. Resp. d. §. 13. ac dict. l. fin. de tutela ac cura loqui, quatenus administra- tio multiplex & difficilior, quam his singularis, quarumque causa & cura sit publica. l. 2. §. 2. qui pet. tut. l. 1. de iur. d. cum rei privata arbitrium solius sit domini, l. 21. C. mandat. Huic obijci & obesse errorem suum convenit sec. d. l. 21. de min §. pen. inf. quib. mod. 1. contr. ob. l. 7. §. fin. de instit. act. Quod in his, quae lege atq. au- thoritate publica deferuntur, nimis incivile, eoq. accuratius vitandum. Postremo moventur Dd. c. 5. de proc. in 6. Resp. de jure civili nos querere non Pontificio.

Econtrario Cuj. 22. obs. 16. & plerique recentiores de illo, qui ad lites persequendas tantum datur, §. h. n. accipiendum putant, quo- niā de causis necessariis agat: At ut negotia minor gerat non neces- se ut manumittatur, sed tantum ut litiget arg. l. 7. §. 1. de instit. act. l. 107. de R. I. Sed & hoc minus recte, mea quidem sententia, Non

anim usq; necessitas, sed & affectio quævis iusta citra luxuriam ju-
 stam libertatem præstat, arg. l. 16. de man. vin. Nam quid opus
 capfarum, qui libros portet, collectaneum, filium filiamve edusato-
 ris aut nutricis, de quibus h. §. n. & l. 11. 13. de man. vin. manumit-
 tere? Imò quæ, si affectionem solum remor eas, vel probabilis causa
 videri possit ancillam matrimonij causa manumittendi, d. l. 11. d. l.
 13. l. 20 §. 8. cod? Par itaq; ratio & circa procuratorem intervenire
 ac facere potest, ut libertate donetur, vel ob meritum & industriam,
 vel ut præmio libertatis de vinetis ex ædibus promittisq; omnia cures,
 vel ut facilius explicare possit liber, vel ut libentius cum illo homines
 agant. Nec verò sine causa hujusmodi atus desideratur. Et si etiam &
 pupillus negotiis administrandis proponi queat sec. l. 8. 9. de instit.
 act. tamen ut id apud consilium prob. vi possit vercor: cerè providi ac
 solliciti patrisfam. id esse vix putem, arg. l. 23. de min. d. §. 13. de ex-
 cut. Planè de eo non est dubitandum, qui & litem minoris nomine
 legitime ordinatam curatoris assensu, sec. l. 2. 3. C. qui leg. per. l. t.
 i. jud. hab. procurator qui 17. annos explevit prosequi possit. Nam
 præter rationes supra ex l. 51. de procur. elicitas, illud convincit sa-
 tis, quod postulare huic ætati permittit prætor sec. l. 1. §. 3. de postul.
 Abiurdum siquidem est existimare Prætorum, qui delectum perso-
 narum habuit satis exactè, permissurum apud se agere, postulare, cui
 apud judicem pedaneum idem non liceret: cum et plus dignitatis rei in-
 esset propter majestatem prætoris, arg. l. pen. de just. & jur. d. l. 1.
 §. 1. l. 7. C. cod. & removeantur à postulando qui ad judicia quoq;
 admittuntur sec. §. ult. inf. de except. quo facit l. 4. de Senat. l. 21.
 de R. l. Deindè cum postulare sit advocatum agere i. l. §. 4. 6. de po-
 stul. l. 3. §. 6. 7. C. cod. h. e. consilio jurisq; sugg. stit causam adjuva-
 re. Vel in par. C. de adv. div. jud. n. 2. Cuj. ibid. ex A se. Præd.
 in 4. vertin. qua ratio faciat, ut cui vis consilij quoq; ascribitur, ei
 ministerij, quod in agendo, facultas negetur? Deniq; si jussu vel in respo-
 ndimus, majoris sollicitudinis videtur fuisse desiderium amici sui Præ-
 tori exponere sec. d. l. 1. §. 1. quam litem apud judicem datum prose-
 qui. Nam & non nisi causa cognita actionem seu formulam dabat aut
 negabat prætor, & qui vel in syllaba errasset causa cadebat l. 1. 2. C.
 de for. & imp. act. subl. & ib. Cuj. in parat. Sed & de plano multæ
 f 3 decernebat

decreueras Prator, in quibus non minor cautio aut momentum, quam
in causis, quæ ordinario jure desinebantur. Unde tandem conficitur §.
h. n. non ad alterum genus procuratorem esse restringendum, neq; cur
id facerent Interpp. justas habuisse causas: Sed uti generaliter concepta
sunt verba, ita & interpretanda esse vulg. l. 8. de publ. in r. act. l. 1.
§. 1. de leg. præst. l. 2. 3. de Scr. urb. præd. & simill. Illud nescio an
animadversione quoque indignum, quod cum §. h. n. ex d. l. 13. de
man. viii. desumerint compositores, Phrasin tamen ejusdem, sic ne-
glexerunt ut h. §. n. retinerent & exprimerent illam, quæ utitur l. Cuius
ind. l. 1. §. 3. de post. quasi ad eum locū vers. dum min. 17. ann. re-
spicientes. Constat utique accipi oportere illa, minor 17. annis sit in
§. h. n. fine. de completis in totum ut loquitur d. l. 1. §. 3. ac vice ver-
sa d. l. 13. vers. dummodo, de cæpto anno 18. v. de his D. Lyclam.
2. Membr. 16. Don. 18. com. 3. Pac. 8. Enant. 15. Eu. Bronck.
1. En. 49. & complures alios in alia variè abeuntes.

DISPUTATIO

QVINTA

Ad tit. 8. 9. 10.

RESPONDENT

ROBERTO TER BEECK ZvoII. T.

THESIS PRIMA.

Ad pr. de his q. su. v. al. jur. f.

Lieno juri subjecti qui sunt, aut sunt in pote-
state dominorum, aut parentum.



Pr. h. t. l. 1. h. t. l. 215. De V. S. *Cæterum
an non equivoca ac vitiosa hæc distributio? 1. Do-
minorum enim potestas potius dominium appellan-
dum, quod rerum est, inter quas & servi, ut quadru-
pedes referuntur §. 17. 19. l. de acq. rer. dom. pr. l. de leg. Aquil.*

h. t.

l. 1. D. cod. Resp. diversimodè rem eandem posse considerari, ut arro-
 gatio inf. de adopt. quâ potestatis patria causâ est, ac lib. 3. de ac-
 quis. per arrog. quâ quærendi dominij modus. Servus quoque et si
 inter res, quæ bonorum appellatione veniunt, sec. l. 49. de V. S. l. 3.
 de bon. poss. refertur, homo tamen est, & persona quandoq; cense-
 tur. l. 1. §. 2. de usufr. accresc. §. 2. l. de Inut. stip. l. 38. de stip. serv.
 l. 82. §. fin. de leg. 2 Sed & patria potestas ut dominium interdum,
 consideratur arg. l. 1. §. 2. de R. V. l. 195. §. 2. de V. S. II. De-
 inde potestatis verbum absolute posuit de filiis, tantum dicitur, ac
 servitio opponitur, l. 25. §. 2. junct. l. 31. §. 15. de Edilit. ed. R. in
 d. §. 2. Striclius vocem accipi, arg. l. 215. de V. S. Et cum potestas
 domini verbis servitij d. l. 25. §. 2. Ministerij l. 2. §. 14. D. vi. bon.
 rap. l. 5 §. 1. de agnos. & a. lib. designetur, Patriam, ut digniorem,
 quia in liberos habetur, non inepte verbo absolute posito quandoque
 denotari. III. Porro, & uxores in potestate maritorum esse vi-
 dentur, arg. l. 2. C. ne fidejuss. dot. dent l. 8. C. de pactis. conv. l.
 48. de oper. lib. undè & in l. 195. §. 2. D. V. S. inter eas personas
 referuntur, quæ unius jure contineantur fac. l. 4. D. h. t. Ita n. se
 habet maritus erga uxorem, ut Princeps erga subditum, Arist. 7.
 Eud. 5. Resp. Antiquitus matrimonia per conventionem in manum,
 huc est, potestatem, arg. pr. supr. de libert. §. 6. I. Quibus mod.
 pat. p. t. celebratæ fuisse, quæ post eâ in usu esse desierunt: Tum illo ju-
 re quasi in potestate patris uxorem fuisse, cum & inter suos hare-
 des locum nancisceretur, Vlp. in fragm. t. 23. §. 2. atq; hujus reliquæ
 apparere videntur in d. l. 195. §. 2. Nisi quis ibi matrem familias, ut
 caput familie referri existimet, sec. §. f. d. l. & l. 196. quod ratione ha-
 bet, arg. verb. patremf. d. §. 2. Ceterû d. l. 2. §. 8. & 48. De officio, æ-
 more ac reverentia conjugali, de qua l. 14. inf. Sol. mat. non de potes-
 tate loquuntur. Uxor n. quæ propter virum facta Genes. 2. illius mo-
 res ac ingenium pro lege habere debet, Aristot. 2. Oecon. 1. Sed &
 patremf. liberis Regiæ, Uxori civilior præesse idem docet, 1. Polit.
 8. Unde & dominas appellare solent pij mariti, l. 41. de leg. 3. l. 19.
 §. 2. de annuis leg. Vide hac de re eleganter differentem Ant. Hor.
 derit. N c. 23. IV. Denique & tutoribus potestas §. 1. 2. inf. De tut.
 & redemptori hominis liberi tribuitur, l. 10. §. 1. qui test. f. poss.

Resp.

Resp. abusive ac comparative, non propriè id fieri vid. supr. disp. 4. th. 3. & disp. 7. th. 2.

2. *Ad §. 2. De patr. pot. Ius patriæ potestatis proprium est civium Romanorum.*

§. h. n. l. 3. 8. de his sui vel. al. i. Ac inde autem ipsa Patria dicta est, quia à patre oritur, ut cetera, l. 4. Vnde cogn. c. si civilia sunt l. 4. §. 2. de grad. & aff. Rat. dub. 1. Quòd ex matrimonio, quod juris natura, pr. supr. de jur. N. G. & civ. primogeniè descendat pr. h. c. vulgatum aut est, tatem esse effectum qualis causa. 2. Quod natura à fil. usf. Patri subiectus l. 195. §. 2. de V. S. eadem persona cum illo intelligatur l. ult. C. de impub. & al. sub. l. 16. de furtis, quod ordine naturali pater nanciscatur potestatem, l. 28. §. 1. de lib. & posth. Vnde meritò juris naturalis eadem videri possit. 3. Disertè juri gentium ascribitur, ut parentibus ac patriæ pareamus l. 2. de l. & iure. constatque adeò plures gentes id jus observasse, vid. Bodin. 1. de Repub. 4 Conn. 2. Com. 13. Resp. causam atque originem potestatis patriæ rectè juri naturali (quæ Insen. designat, ac ratione naturali constitutà est, sec. §. 1. 2. supr. de l. N. G. & civil) ascribi. Idem singulis quasi natura impressit, ut nostrum potissimè existimemus, quod ex nobis : Nobis id se totum debere, quod vitam, quod tò esse debet : Ut Patres sui imaginem, ac se ipsos velut in filiis intueri videantur (huc pertinet d. l. ult. C. de pub. & al. sub. imp. l. 11. de lib. & posth.) Hæc principia confirmarunt ac temperarunt deinceps mores, ac pietatem amorémq, naturalis potentia atque imperio munierunt, ut prout velle creditur Pater optimè, sec. l. ult. C. de curat. fut. ita & posset. Addita paulatim jura & privilegia, quæ cum vel alia, vel nulla apud alias gentes, rectè subdit Imp. nullos alios homines talem habere in liberos potestatem, qualem nos habemus. Neq, n. c. g. usquam perinde necessarios heredes facere, aut testamentum scribere liberis permisum vel usitatum, uti apud Romanos l. 2. de vulg. vel pup. subit. l. 5. de condit. & demonst. Dices si ad jus naturale referenda potest. u, ergo & post emancipationem durabit, arg. l. 8. de cap. min. & matris perinde erit arg. l. 6. de in jus voc. cum & ei pietatis ratio non minus constare debeat quam p. uril. 1. §. 2. 3. de obseq. par. & pat. præst. Resp. pietatem

etiam

etiam post emancipationem Patri deberi l. 10. cod. & matri semper d. l. 1. & d. l. 6. sed vi imperij eam destitui. Hanc mores civitatis, adeoque ipse Deus ac natura Patrius masculo, qui principalior ac praestantior, potius concessisse videntur, Genes. 3. vers. 18. ad Ephel. 3. 23. Colossi. 3. 18. Sea hac haecenus atque ita, nisi se Pater illo exuere atque abdicare quasi, ut sit emancipatione, voluerit sponte §. fin. inf. Quib. mod. pat. potest, solvit. Rursus obijciunt, qui meri juris civilis eam esse contendunt, Quod civili morte tollatur §. 1. I. Quib. mod. pat. pot. l. quae non amittuntur, quae jurisg. sunt, l. 17. §. 1. de poenis. Tum quod ad jus familiarum, quod civile est, utpote ad decus civitatis conservandum, pertineat, arg. d. l. 195. §. 3. de V. S. d. l. 4. de his quae sui v. al. jur. juncta l. 1. §. 13. de agnosc. & al. lib. Resp. illud ideo fieri, quia informatum sit jure civili, ac proinde quasi ejus juris factum. De hoc nec constare satis dd ll. nec civilem tantum esse cogitationem propaganda familiae, sed & naturalem, arg. N. 22. pr. vers. studium vero nuptiarum: Et continetur ordinum familiarumque dignitas agnationis, gentesq. magis jure, quam potestatis, arg. d. l. 195. §. 3. l. 210 §. 3. de V. S. l. 14. C. de leg. hered. adde Rav. ad leg. 12 tab. c. 3.

5 Ad §. 1. Matrimonium unde appellatum?

An quis mater onera, dolores, ac labores partus sustineat, ut Greg. in c. f. de conv. infid. (Civiliter maritus contra matrimonij cogitur sustinere, l. 20. C. de jur. dot.) An quia mater semper certa, Pater non item, ut Dec. in l. 3. de iur. id. (imò matrimonium semper certum Patrem demonstrat l. 5. de in jus voc. l. 6. de h. s. q. l. fil. v. al. 1.) An quia mulier spe materni nominis nubet, ut Indor. 9. Etymol. c. de conjug. (Sed & Pater paterni, l. 120. §. 3. de V. S.) An quia maxima ei cupiditas in hoc posita est, ut loquitur Imp. in l. 2. de ind. vid. tol. hoc potius diss. Borch. h. Treut. lib. 7 h. c.

4 Matrimonium seu nuptiae sunt viri & mulieris conjunctio individuum vitae consuetudinem continens:

h. §. n. fac. l. 1. §. 13. de Sen. Syll. l. 4. C. de crim. exp. har. l. 1. r. rer.

B

amor.

amot. l. 22. §. 7. solut. matr. l. 10. C. de nupt. l. 4. de rit. nupt. Sed
& quis hic non haret? 1. Namque alia exstat descriptio in l.
1. de rit. nupt. Resp. verbis differre tantum, re convenire. 2.
Etiam Polygamiani, viri & mulierum plurium conjunctionem,
nuptia recte dici, ipsa vox innuit. Resp. jure civ. de quo hac defini-
tio accipienda, istum esse prohibitam § 6 inf. r. ox l 2. C. de incest.
nupt. 3. Non animo tantum, sed & corpore constans vir ac mu-
lier, at illo solum fieri l. 30. de R. l. l. 8. C. de incest. & inut. nupt.
& consistere dicuntur nuptia, cum repudium, quod matrimonium
presupponit l. 4. de div. & rep. interveniat, sibiennium impoten-
tia corporalis dures, sec. l. 10. C. de repud. vel triennium sec. N. 22.
c. 6. N. 117. c. pen. Resp. In d. l. 30. causam principalem tantum de-
signari, qua non ilico sola aut sine aliis: Et proprie non dissolvi, sed
irritum pronuntari quasi ab initio matrimonium ob impotentiam
docet. Beult. in tract. de spons. & m. p. 2. q. 14 & seq. 4. Dividi
hac consuetudo potest divortii t. i. de Div. & rep. Tribusculi l 32. §.
13. de donat. int. vir. & ux. morte, deportatione, l. 56. sol. matr.
Separari et tota arg. l. 1. §. 15. de senat. syll. l. ult. C. de pact. cōv.
Resp. individuum dici non illud tantum, quod dividi nequeat, sed
quod divisum vere vel quasi non sit, ut individuum comes, & c. lia-
q. valde appositum est hoc verbum ad exprimendum arctissimam so-
cietatem conjugij, qua duo in carnem unam conglutinari dicuntur.
Deinde contrahi eo animo ac voto, ut perpetua, quandiu Natura seu
vita ratio patitur, (prout perpetuum dicitur in l. 1. §. 1. Pro soc. un-
de & in dubio cum de solvendo matrimonio actū est de morte sensum
putatur l. 56. Sol. matr.) sit consuetudo, prout ratio dotis arguit, qua
ob nuptias datur l. 21. & seqq. de jure dot. eodem modo l. 1. cod.
Ceteri casus prater votum accidunt, eog, computandi non sunt, arg.
l. 6. Qui & à quib. man. lic. sed mens l. 7. §. 12. de pact. l. 34.
de R. l. origo, causa, atque initium spectandi, l. 33. de donat. l.
12. Ad S. C. Maced Instabis. imò jam tum ab initio de divor-
tii & cat. agi; cum & expressim, & tacite eo nomine semper sti-
pulatio interponatur l. unica. C. de R. Vx act Resp. Nihil vetat
ejusmodi casus prospici ac prouideri, & simul, quā incidunt, evenire
prater votum. Providentia enim quid possit fieri, Votum id quod spe-
retur,

reius spectat, Quod ad d. l. 1. §. 1. c. de Sen: syll. attinet, animadver-
 sèdum vitæ consuetudinem, non bonorum societatem contineri nu-
 ptiis, quamvis illa ipsa hanc simul quasi inducat, arg: l. 1. rer. a-
 mot. l. 4. C. de crim. exp. hær. Neque vero de jure bonorum sen-
 rerum, sed personarum hic agitur: affectu non dotibus matrimonia
 contrahuntur & æstimantur, l. 11. C. de rep. V. Aperi potest hæc
 definitio concubinati, qui & ipse per leges nomen assumpsisse l. 5. §. 1.
 de concub. & inæquale conjugium l. 3. C. de nat. lib. & cum affe-
 ctu puro N. 74. pr. eadem affectione qua conjugium contrahi, l. 20.
 C. de nat. lib. & in qua adulterium fieri dicitur l. 13. ad l. Iul. de
 adult. Resp. concubinatum libidinis magis, quàm vitæ societatem &
 consuetudinem continere, arg. l. 5. 7. C. de nat. lib. N. 74. cap.
 8. inf. N. 89. c. 1. inf. pr. & affectu concupiscentia seu diversione
 iniri l. N. 74. c. 1. & d. N. 89. c. 1. l. 4. de concub. non maritali
 liberorum procreandorum sec. l. 22 c. §. 3. de V. S. N. 12. pr. & c.
 3. l. 11. C. de nat. lib. sed amore vulgari de quo d. l. 10. C. cod. N.
 74. pr. 6. Etiam contubernio servorum conveniri videtur. R. Etsi
 in nuptiis naturale ejus, quo & servi ceteris pires §. pr. supr. de lib.
 spectetur l. 14. §. 2. de ritu nupt. tamen legibus, ad quas servi non
 pertinent l. 10. §. 5. de gradib. l. 12. §. f. de accus. eisdem regi, arg.
 pr. inf. 1. pr. Idem de conjugii peregrinorum & provincialium cen-
 suto, ut quæ suis, non Romanis legibus relinquantur & æstimentur.
 7. At consensus parentum nulla mentio, sine quo tamen cen-
 sura non consistunt nuptiæ d. p. l. 1. c. pr. l. 2. de R. N. Resp. consensum
 illorum pertinere magis ad contrahendarum, quàm ad contractarum
 nuptiarum formam. Tum conjunctionem cum dicimus, implicamus
 ac præsupponimus omnia, quæ jure requirantur sec. l. 30. de V. O. l.
 5. §. 1. de prob. §. f. inf. de fidejuss.

5. Ad pr. De Nupt. Iustas nuptias inter se Cives Ro-
 mani contrahunt.

Pr. h. n. Vlp. in frag. t. 5. §. 1. 3. fac. l. 13. §. 1. ad l. Iul. de ad. l.
 3. C. de inc. nupt. Rões dub. 1. Quod nuptiæ juris sint naturalis,
 quod omnibus comune pr. supr. de l. N. G. & civ. l. 14. §. 2. de R. N.
 Resp. nuptiarum nomen juris civilis esse ac solemnitatem quandã de-
 signare, arg. l. pen. §. 1. de donat. inter. Vir. & Vx. unde tit. de Rit.

nupt. l. 24. C. cod. conjunctionem ab illo quidem jure esse, ab hoc ejusdem formam, quæ juris est legib. moribujq. attemperatam l. 3. §. 1. de donat. int. V. & V. unde vox (justas) hic 2. Quod deportatione non solvitur l. 1. C. de Rep. l. 13. §. 1. De do. inter V. & V. l. 5. §. 1. de bonis dam. N. 22. c. 13. quæ tamen civis esse desinunt §. 1. l. Quib. mod. pat. pot. l. 63. §. f. pro soc. l. 17. §. 4. ad S. C. Trebell. l. 59. de C. & D. Resp. Imo deportatione solvi matrimonium ipso jure l. 56. sol. mat. quasi alia persona effecta d. l. 17. §. 4. & sublata, l. 14. §. 1. de novat. si modo id aliter conjugum in civitate manens voluerit, d. l. 1. d. l. 5. N. 22. c. 13 ubi id benignius receptum esse ostenditur. Deinde non est novum, ut quis semel constitutus, durent, licet is casus exsisteret unde incipere non possent l. 85. §. 1. de R. l. Certe matrimonij dissolutio difficilior, tum favore liberorum l. 8. C. de Repud. tum quod duplici natura vinculo, naturali ac civili, ut mirum non sit hoc remoto, illo adhuc sustineri.

6. Masculi quidem puberes, fœminæ autem viripotentes:

l. 4. D. h. t. l. 63. de jus. dot. l. 13. §. 6 ad l. Iul. de adult. l. 30. quan. di. leg. l. 10. de cond. & dem. l. 65. de don. int. V. & Vx. 1. Cur g. etiam nondum viripotens dicitur nuptum d. l. 4. h. t. nupsisse d. ll. Nuptia facta in l. 8. de cond. ob caus. dat. Unde viri d. l. 65. mariti nomen in d. l. 10? Resp. Factum demonstrari non ipsum jus, ut loquitur ferè IC. in l. 41. de pec. 2. Cur N. 100. c. 2. anno 15. vehementer citius dicuntur contrahi, si id juris reg. permittit? Resp. ut non omne quod licet honestum l. 42. h. t. ita nec quod permissum mox singulis usitatum aut utile, perinde q. consultus marito futuro expectare, dum virile, hoc est, par nomini robur acere verit. 3. Quidni natura soltm spectetur habitudo, arg. l. 14. §. 1. h. t. pr. sup. de l. nat. g. & c. & etas à malitia hic suppleatur ut alibi l. 3. C. Si minor. se major dix. ne districtè annorum curricula desiderantur sec. c. puberes x. de spons. imp. Resp. d. l. 3. loqui de restitutione, qua beneficij loco indulgeatur, l. 1. de minor. hic autem prohibitionis esse regulam. Beneficio se quis indignum reddere potest l. 2. C. cod. potest renuntiare plerumque l. pen. C. de pact. At quo minus lege prohibente obligetur sec. l. 52. §. lege, de O. & A. nemo facere potest l. 5. C. de ll. l. 12. ff. cod.

Secod. Ius verò pontificium minus hic civilis. 4. Non nisi 18. anno
matura generatio vim nancisci videtur, arg. §. 4. l. t. pr. Resp. posse
etiam ante, sed non semper explere mox cum potest, v. inf. d. pr. th. 8.

7. Dum tamen si filiisfam. sint, consensum habeant
parentum, quorum in potestate sunt,

l. 2. 18. 25. h. t. l. 7. §. 1. de spons. l. 5. 7 12. 18. 29. C. h. t. fac. l.
12. de his qui not. inf. Cōtra disputat Guibertus Tost. 1. quæst.
jur. 12. quæ pluribus refutat Borch. de Grad. cap. quomodo contr.
mat. ad le Chemnit. in exam. concil. trident. in filiis emancipatis,
minori 25. annis, idem constitutum est, et l. 1. 18. 20. C. h. t. pro-
pter fragilitatem consilij, de qua l. 4. C. de spons. l. 2. §. 4. ad S. C.
Vell. Don. 13. comm. 20. Vd. communiter. Verum constitutio-
nibus nostris filiusfam. post. 25. annum, filiasfam. post. 20. impune
nuptias contrahunt, Tit. 1. art. 6.

8. Eorumque jussus præcedat.

Pr. h. n. His verbis an excludatur ratihabitio quaritur. Plerique
id affirmant, vid. Hott. q. illust. 3. Cont. 1. disp. 7 per l. 13. de his
qui not. inf. Verum ea de puniendi potius, quam removenda rati-
habitione, non de effectu, sed pena ratihabitionis loquitur. 2. Per l.
11. de sta. hom. l. 68 de jure dot. l. 13. §. 6. l. 65. §. 1. h. t. l. 6. C.
eo 1. Verum hæc non de ratihabitione, sed simplici consensu loqui videntur,
qui ab illi non immerito distinguitur. Hic enim ferè in præsens
conferri solet, illa in præteritum ac retro, sec. l. 16. §. 1. de pig. & hy-
pot. l. 25 C. de don. inter Vir. & Vx. l. ult. C. ad S. C. Mac. Alij
negant, vide Wef. h. Bronch. 3. enant. 4. propter generalitatem l.
60. de R. l. c. ratihabitio. de R. l. in 6. & l. 5. C. h. t. Sed & hæc
commodè accipitur de nepote nato post consensum avi, Anth. Matt.
h. Et d. l. 60. & d. cap. rati. præpostere induci videntur, cum natu-
ram effectumque ratihabitionis magis designent, quam causas, in qui-
bus locum habeat. Caterum constitutionibus Fris. nostra ratihabitio
neutiquam admittitur, quibus merito paremus, vel huius loci autho-
ritate. Sed illud utique d. l. 5. C. h. t. innuere videtur tacitum patris
consensum sufficere, ut & in spons. l. 7. §. 1. de spons. ac proinde juf-
sum non semper requiri. Resp. aliam esse causam sponsaliorum quam

nuptiarum, atq. l. 1. de Spons. illi n. solvi possunt voluntate alteru-
trius l. 4. §. C. de eod. ha non stem. Atque in d. l. §. non tam de jure
nuptiarum, quàm de affectu animoq. patris rescribi: Quasi hoc dicans
Imp. Eum qui cognitis nuptiis non contradixit, videri aut præsumi
jam antè consensisse: Nec ab heredibus querelam istam moveri posse,
aut si moveatur, ex eo solo non posse in dubium vocari statum libe-
rorum, quia non apertius probetur Avus consensisse. Sic namq. us
pro matrimonio præsumat. ut favore ejus receptum est; & alias quod-
cunq. contractum est ita rectè riteq. factum habetur, nisi non utiq.
omnia expressè sint, l. 30. de V.O. §. fin. inf. de fidej. Unde & in
l. 11. de Itar. hom. verb. ignorante: IC. illum, qui ignorante
avo conceptus est, negat justum esse filium ei, ex quo natus est, quasi in-
sciente aliud responsurus. Nec dissimiliter in l. 11. §. fin. de his q.
not. inf. is, qui passus est duci, quam non oportebat infamia notatur.
Ex quibus conficitur, vel ex patientia ac scientia jussum præsumi,
vel utiq. non tantum jussum paulum intercedere, sed & tacite, qualis
aliàs ad mandati obligationem sufficit, l. 6. §. 2. l. 18. Mand. & in
his, quæ quis contra licendo impedire possit facilius in vicem consensus
admitti solet, ut notant nostri in l. 60. de R. l.

9. Ad §. 2. Fratris cum sorore nuptiæ etiam jureg. in-
cæstæ.

1. Quoniam gentes omnes (exceptis Aegyptiis & Atheniensibus
Æm. prob. in proæm de quibus l. 8. C. de inc. & in N. Herodi.
l. 1. Jæus averfari sunt, etiam Perse, ut ex responso à Magis Cambyse
dato colligitur, Plutarch. in Artax. 2. Quia & Plato §. de ll. con-
tra fas esse testetur. 3. Quia & inter Adami liberos factum quanto
est antiquius necessitate cogente, tanto postea factum est damnabilius
prohibente religione (natura conscientia) D. August. de civ. Dei
lib. 15. cap. 16. 4. Quia propter ejusmodi flagitia Deus Cananaos
sibi factos esse detestabiles cōtestatur, arg. Lev. 18. v. 3. 24. 29. junct.
v. 9. & c. 10. v. 17. 23. Quinimo d. v. 17. Nefas disertè vocatur.
adde Bez. de div. p. 34 vid. & Borch. h. t. diff. Welf. h. per l.
ult. h. t. l. 3. §. 1. ad l. l. de adult. l. ult. §. 1. de cond. s. caus. quæ
de nuptiis patris vel avunculi loquuntur, non autem fratris sororisque.

10. *Ad § 4.* Patrum tamen sororumque liberi quin
conjugi possint non est dubitandum.

§ 4. h. t. l. 3 ff. h. t. l. 19. C. cod. l. 78. §. 8. *Ad S. C. Tabell. l. 23. 24. de con. inst. l. 1. C. de inst. & subst. Vide Dd. ac præcipue H. Vult. & Aut. Matth. h. contrariam Theoph. & Contii opinionem dextrè resellentes, adde Zepp. de leg. Mol. l. 4. c. 19 num. 4. ubi complura exempla ex sacris literis refert, ut non immerito Beza d. tr. p. 36. Si exempla ius faciunt, (utiq; probant) expresse permittuntur hæ nuptiæ.*

11. *Ad §. 5.* Patris adoptivi mei matrem vel mater-
teram ducere non possum, quamdiu in familia ejus sim)
emancipatus possum.

l. 23. de adop. l. 12. §. f. (qua permittitur sororem patris adoptivi ducere modo non fuerit eodem patre nata, h. e. agnata) l. 17. l. 53. §. f. h. t. Prohibemur autem hujusmodi nuptiæ non propter cognationem arg. d. l. 12. §. fin. h. t. d. l. 23. *Neg.* item quod persone parentum liberorumq; loco propriè sint. arg. d. l. 23. Sed propter honestatem, qua & alias non tam prohibet, quam abstinendum suadet, ut §. 9. inf. h. t. d. l. 12. §. 1. 2. Et quia pudor naturalis averfari videtur, ut, cujus in familia sim pro filio, ejusdem Vitricus Avunculus vel quasi appel-
lar videatq;. Dissoluto verò jure familiæ hæ ipsa quoque causa remo-
vetur fac. l. 13. de adop. atque extraneus dici incipit, d. l. 55. §. 1. Unde & que soror fuit duci potest §. 2. h. t. fac. l. 12. §. f. l. 14. §. ult. h. t. proindeq; & mater, materteraq; patris adoptivi, quom habui. Nec pugnat d. l. 23. de adop. vers. fin. Cum commodè, imò necessa-
rio de eo, qui adhuc in potestate, accipiat arg. vers. sed filiz. jnnlto d. §. 2. sup. h. t. Idem statuen- dum in l. 12. §. f. h. t. *Neg.* simile est quod sororè patris adoptivi ejusq; filiam interdū ducere possim d. l. 12. §. f. Hic n. nulla talis pudoris ratio, qua in matre & matertera patris adoptivi qua huic parentū quasi vice, quod jus nūquam filio adoptivo qualiter qualiter tribuendum §. 4. inf. de adop. obstante naturali illi pudoris causa, qua in descendantibus aut aequalibus non perinde. Nec valet illatio ex pr. ac §. 1. l. 14. h. t. desumpta, quasi mater pa-
tris adoptivi avia loco mihi fuerit, primò ut uxor ejusdem vitæ No-
verca,

verea. Nam in hac illaratio occurrit, quod quasi una caro fuerit cum patre adoptivo, item quod noverca dicatur d. l. 14. Cum d. l. 23. d. scriemater at i.e. loco esse negetur. Neque id infirmat ratio Conant, quod mater patris adoptivi uxor fuerit avi paterni adoptivi. Quoniam mortuo ante adoptionem (Idem si pater adoptivus emancipatus fuerat) nulla unquam cognatione conjunctus fuisse dici possum, arg. §. 8. de hær. q. ab intest. def. l. 4. §. 2. de grad. Minus movet §. 11. h. i. ubi inter parentes & liberos etiam dissoluta adoptione nuptia vetantur. Mater enim patris adoptivi patris esse negatur d. l. 23. vide alter hac explicantes Cuj. 23. obl. 36. Flor. 1. amic. resp. 10. Connan. 8. Comm. Joh. Leining. in coll. Disp. 2. th. 8.

12. Ad §. pen. Quæri hic solet, matrimonia sine consensu parentum contracta an dissolvi possint? Neg. contra eos, qui negant, tamen.

Videndam enim ne rerum vocabulis hic abutamur: 1. Quoties filiusfam. sine consensu patris nuptias contraxerit, nec vir nec uxor, nec matrimonium intelligitur §. h. n. Non consistunt, l. 2. h. t. non sunt Nuptie: l. 68. de iur. dot. neque ergo & solvi Nuptias arg. l. 4. de div. & rep. Sed distrabi illicitam conjunctionem, ut loquitur l. 38. §. 4. ad l. 1. de adult. dicemus. 2. Absurdum est existimare legem, quæ vetat prohiberi factum, idem mox tolerare arg. l. 5. C. de leg. l. ult. de leg. 1. 3. Cum pater potuerit & filium occidere, l. 1. de lib. & post non potuerit & ab amica abducere? 4. Cum terminis domus & familia paterna circumferbatur filius l. 195. §. 2. de V. S. qui foris poterit uxorem habere in viro patre? Quod matrimonij domicilium alibi statuetur sec. l. 5. h. t. l. 4. C. de crim. exp. hær. §. 5. Olim pater & dotem ipsi filio dictam suscipiebant, onerazq. matrimonij sustinere cogebatur arg. l. 5. §. 12. l. pen. de agnosc. & al. lib. l. 20. §. 2. fam. etc. Adeo hujus, præterquam quod ad justa uxoris attineret. Persona & potestas spectabatur. 6. Nihil obstat l. 1. §. f. de lib. ex h. quo manifestò abutimur, qui contra disputare. Agn. enim l. C. de filia nuptiæ: at hic nuptia nulla. Loquitur de matrimonio concordantē, quod hinc esse quidem, nedum verè constare intelligitur: Movetur favore ejusdem: at quis etiam probare, adjuvare censetur eum, quod contra leges factum sit? Mōseratione

forationis liberorum dei quoque videtur. *Si* hic, non nisi patrij,
quibus patrocinari illum, credibile? *Addit*, ne bene concordantia
matrimonialia jure pat. p. turb. *Bella ratio*, quia raptori rapta im-
punè nubat, contra l. un. C. de rapt. virg. *Qua* sparsis replicatur civi-
tas, contra l. 1. §. 1. 3. de vent. inspic. l. ult. in f. C. de nat. lib. *Quod*
obstat vis omnis & legum, & Patrie pietatis reverentia ac pote-
ratis celeritate facinoris ac libidinis, contra l. 21. §. 1. de Tut. &
cur. dat. l. 5. de lib. leg. *Ut delictum accedens faciat* quò & priori
impunitas detur, contra l. 2. de priv. del. *Denique non nisi ineptè de*
dissolvendo ac turbando matrimonio disputaret IC. nisi de eo, quod
jure constaret contractum, ageret, arg. l. 4. de rep. & div. *Dicam* ve-
rissi- nile non esse, ut de eo dubitavit, an abducere pater filiam. *Semel*
consensu ejus nuptiam possit, cum perpetuum sit contra placita nemi-
nem venire posse, l. 1. de pact. l. 9. de neg. gelt. & fin. *Resp.* *ICum*
respicere ad summum illud jus purae potestatis, de quo in l. 11. De
lib. & posth. eo qd. persuadendum patri, non cogendum eum velle: *Vnde*
& Praetor non admittit causae quaestionem, d. l. 1. §. 2. *Sed & de eo*
qui absente patre, sec. l. 10. 11. de R. N. l. 12. §. 3. de capt. & posth.
re. *Resus quis eam accepit*, quam qua dissentiente illo duxerit.
Alioquin qua ratione termin. in l. seq. etiam conveniens patrem posse à
genera suby. iat? *Quid enim?* an etiam improbitas huic ad actionem
prod. ss. debes contra l. 1. De dol. l. 12. §. 1. de furi. *Cum serva a*
alieno se domino subducere nequeat, l. 1. C. de serv. fugit. *Filias Pa-*
tris poteris? *Quis alienam servum in vino detinere domino non potest*,
filium queat, contra l. 5. §. 1. l. 14. §. 1. De ser. corrupt. *Sed dandi*
(dixerit non nemo) aliquid sexui, etati affectionibus justis & na-
turalibus arg. l. 16 De man. vind. *Conveniendum*, ubi restitui ac re-
parari res nequit, ut alias l. 1. §. 5. *Quand. app. l. 1. §. 2. de re-*
liz. & in npt. fin. Resp. *Imo vero tanto accuratius*, ubi periculum,
gravis e. ubi peric. dicit. 74. quod d. l. 1. §. 14. cessat, cavenam; *Nec*
a lauvanda inilectia proposito impunitatis remediū. *Max. mem. p. e-*
car. li illecebram induit impunitatis spes. *Cic. pro Mil. et facilius ve-*
nire incentiūum prebere delinquendi e. ut clericorū. exis. de vita &
h. nest. cler. *Nec proritant libido per se effrenis atque honesti m-*
mia consentit; praecl. tend. potius spes atque occasio omnis insidian-
lib
sibne

libus anni, sexui, ac facillimis. Et quid si etiam stupri pena hic lo-
 cum esse sentemus ex l. 7. ad l. l. de Ad. Sed illud durius, fœmina a-
 missa pudicitia & maritum adimere. O molles? quin ergo & Stupra
 & delicta omnia perinde excusatum imus? Non ita l. C. i. vide l. 66.
 de R. N. aut Imp. l. 3. 6. 7. C. de int. mat. int. pup. l. unica. C. si
 quac. pot. præd. l. 1. C. si nupt. ex resc. pet. l. 4. C. de in. & inur.
 N. Nonne damnum, quod quis sua culpa sentiat, sibi imputare con-
 venit l. 203. de R. l. cap. damnum. de R. l. in 6. Sed iniusta n-
 xor utique uxor est, ita quidem ut & adulterium in ea vindicari pos-
 sit, l. 13. §. 1. ad l. l. de Ad. R. IC. d. l. 13. non loqui de huiusmodi
 conjunctione, de qua agimus, ut quod nomen illud non mereatur, §. h.
 n. d. l. 2. h. t. Nam & §. 7. d. l. 15. discretè negat, filia sine patris iussu
 ducta, accusationem jure viri institui posse. Proinde vel de ea, qua
 non aqua & igni (ut Cuj. 3. obs. 18.) vel qua non civis ducta sit (ut
 probabilius) leg. istanc interpretabimur. Denique nihil facit, quod
 Nov. 115. c. 3. §. 11. tantum filiam ante 25. annum nuptam exhe-
 redare permittitur, in filium nihil tale constituitur. Frustra enim in-
 de collegeris nuptias istas probari. Alioquin quid dicemus? An etiam
 Stupra ac Luxuriam, de quibus ibid. d. §. 11. loquitur Imp. excusa-
 mus non tantum, sed & sancimus, ratâque esse jubemus? Quin illud
 potius innuere ac velle Imp. d. §. 11. Ut hæc perperam perpetret fi-
 lia, penâque adeò indigna non sit, tamen parentibus non permitti sal-
 tem idèò vindictam privatam, quod cur indigni essent ipsi fecerint,
 d. §. 11. inf. Plurè non de jure nuptiarum agere d. §. 11. ex eo satis
 colligitur, quod de Matribus non minus quàm Patribus loquitur
 oim tamen illarum consensum in his non perinde spectari constet. Ca-
 verim an filius eadem ratione ac causa exheredari possit per distinctio-
 nem solet explicari. Siquidem enim ignominiosam duxerit, ut in spo-
 cie, l. 1. §. 5. De bon. poss. contr. tab. meritò puniatur vel ex illo ca-
 pite, quo removeretur, qui inhonestam gravemq; injuriam parentibus
 intulerit, d. N. 115. c. 3. §. 2. Ego indistinctè et in filij persona id admi-
 serim faciliè. Quid enim non mereatur, qui offendit, irritat, quem la-
 sisse pinculum: cujus contemptus pro lesione est & injuria, cujus inju-
 ria Deum quoque tangit, cujus maledictionem Deus ratam esse ju-
 bet? Qui spem gentis & prosapia, qua maximè afficiuntur Cui Pa-

*tres, abscondit quantum in ipso, ac spurios obtrudit? Verum has
pressius discutere alterius loci; adde his D. Bez. de Divort. & rep.
Ghem. d. l.*

C O R O L L.

*An sine deductione in domum mariti nulla olim nuptia? du-
vius eam districte exigere.*

arg. l. 30. de R. I. l. 2. de Rit. nupt. l. 32. §. 13. de don. int. V.
& V. l. pen. C. cod. l. 12. 22. C. de nupt. Nov. 18. c. ult. facit,
quod & filiam nuptam a libi, quàm in domo generi habitare
posse innuit IC. in l. 22. §. 2. Ad l. Iul. de Adult. quod maritus
in ædes uxoris immigravit sæpius, arg. l. 4. §. fin. l. 5. de usu &
hab. adde Don. 13. Comm. 20. Borch. de grad. p. 84.

Cur aqua & igni accipi solita Vxor?

An ut designaretur individua vitæ consuetudo, cum illa
his elementis ferè contineatur, ut Sext. Pom? An ut genera-
tio, ut Varro. 4. de Ling. lat? An ut puram castamque venire
ad virum, ut S. Pomp. d. l? An ut *Fides* conjugalis, cum ab
iis elementis graviores ac crebriores casus immineant, in qui-
bus unum & commune periculum, Una salus ambobus, l. 22
§. 7. sol. matr. l. 25. de Re Ind? Quod potius: Nisi quis arbi-
tretur, & hoc & prius rectè conjungi, ut innuunt nostratia,
Houwen & Trouwen/ quibus affinia sunt: **Houw en trouw**
3jn. vid, Borch. d. tr. p. 79.

DISPUTATIO
SEXTA

Ad tit. 8. 9. 10.

RESPONDENTE

FREDERICO STELLINGWERE

THESIS PRIMA.

Ad §. fin. de Nupt.



Egitimatio per subsequens matrimonium sine dotalibus instrumentis non perficitur:

1. Ubique enim horum fit mentio §. h. n. §. 2. inf. de hær. q. ab intest. def. l. 10. 11. C. de nat. lib. Nov. 12. c. 4. Nov. 18. c. 11. Nov. 74. pr. §. fin. Nov. 89. c. 8. 11. 2. Ubique ferè ablutivis absoluti utitur Imp. quia conditionem importare solent, ut notant nostri ex l. 109. de Cond. & Dom. l. 93. Ad l. fac 3. In d. Nov. 89. c. 11. discretè instrumentorem celebratio inter modos legitimisationis refertur, quasi in iis potissima huius forma consistat: 4. Facit d. l. 11. verl. post dotem editis &c verl. sive non progeneri post dotem conscripti. & d. l. 10. V. sive ante dotalia: Quibus nō matrimonij, sed instrumentorū dot. tempus spectari innuitur. Proinde quod obijcitur, Nuptius hos beneficium tributum esse, non sine causa negari potest. Nuptiarum enim hic finis naturalis ac proprius, ut liberorum procreandorum (non procreatorum) causā incantur l. 220. §. 3. de V. S. Nov. 22. pr. Ut verò legitimos retro efficiant, id à lege est, eoque cum modo indulgeri, & pro arbitrio legis uoris potuit. Deinde perpetuum non est, quod solo affectu, non dotibus sec. l. ult. C. de donat. int. V. & Vx. Nov. 74. c. 4. pr. Nuptia contrahantur, cum & in illis tribus personis d. N. 74. c. 4. §. 1. N. 117. c. 4. & patrone dotalia documenta desiderantur N. 78. c. 3. Unde & in d. l. 4. Cod. de advoc. div. jud. loco privilegij aliud advocatis fisci conceditur arg. pr. & §. fin. ejusd. legis;

legis. Nisi quis non de legitimatione, sed probatione matrimonij contracti agi eo loco existimet, quod & rectius puto contra Cnj. 13. obs. 4. Nec facit, quod extremo vite articulo dos dici nequeat l. 20. 76. de iure dot. quo tamen legitimatio admittitur d. N. 89. c. 10. Nov. 117. c. 2. Nam hec ratio potius facit ut per subsequens matrimonium eo tempore legitimari filij non possint, ut quo illud nullum esse queat d. l. 20. Ac proinde ad aliud potius subsidium, principis vix rescriptum resurgendum erit d. N. 89. c. 10. juncto. Verum & in d. N. 117. c. 2. non tam agi de modo, quo legitimi efficiantur, quam quo probentur tales esse, existimo arg. vers. huiusmodi filios esse legitimos & nullam aliam probationem &c. & vers. & neque ab ea &c. Adde Borch. Ant. Matth. hic. Diss. Don. 2. comm. 21. Flor. Vult. h. Geil. 1. obs. 141 n. 3.

2. Nec sine exceptione, si non legibus interdictum sit Matrimonium: At quo tempore id spectandum, conceptionis an Nativitatis? Vtrum liberis utilius.

§. h. n. vers. cuius mat. l. 11. C. de nat. lib. vers. in quibus de statu (status enim verbum & ad familia jus refertur l. ult. de cap. min. l. 5. 7. de stat. hom.) vid. And. Fach. 3. Contr. 50. Nec obstat l. ex libera. 6. C. de suis & legit. lib. Resp. Eam leg. nihil loquente de legitimatione, ut quæ Constantini demum constitutione postmodum inducta arg. l. 5. C. de nat. lib. neque adeo de nuptijs post ea contractis. Obijc. quoque l. 11. de stat. hom. Resp. Eam satis commodè intelligi posse de isto casu, quo & pater filij ante avum decesserit: Neque ad legitimationem huiusmodi, utpote postea receptam, respexisse IC. Aliter resp. Fach d. l. Diss. vid. ibid.

Ad pr. De adopt.

3. Adoptio est actus legitimus, a quo quis civiliter sibi liberos b adsciscit ad imitationem naturæ c.

a) arg. l. 4. 25. §. 1. l. 34. d. h. t. l. 1. 4. ult. C. cod. l. 3. de off. Proc. l. 4 §. 2. de grad. §. 4. inf. h. t. pr. inf. de acq. per. arrog. Atqui legis actio appellanda videtur arg. d. l. 1. d. l. 3. Resp. Nusquam legis actiones ab actibus legitimis satis discerni, ideoq. rē eandē utriusq.

h 3

appellat

appellacione designari statuendum, arg. l. 2. §. 6. De orig. jur. Deinde, non lege, sed moribus arrogatio introducta, d. pr. inf. de acq. per arrog. Resp. Legis appellacionem variam esse, atque alias specialiter accipi, alias generaliter, ut & jus non scriptum comprehendit, ut in l. 1. 2. 3. 2. pr. & §. 1. in fine de legg. Vult. ad §. 3. supr. De jur. nat. g. & c. b) quæ vox generalis est, §. fin. inf. Qui test. dat. tut. poss. l. 2. 20. de V. S. tam filios quàm nepotes ceterosque descendentes, tam eos qui in potestate, quàm ceteros complectens. Neque enim in locum filij, quem definit l. C. in l. 6. de his qui sint su. v. al. jur. semper adoptamus, §. 5. 6. 7. h. t. Nec potestas semper acquiritur adoptione, §. 2. 10. h. t. Non obstat, quod & qui jam antè filius neposve, adoptari possit, l. 1. §. fin. ff. h. t. Mutatur enim nihilominus jus liberorum, ut qui antè filius tantum, postmodum filiusfamilias appellari incipit, sec. l. 1. ff. h. t. Perinde non movet, quod arrogatio etiã inter modos dominij acquirendi referatur, inf. de acq. per arrog. Idemque sit ratione consequentie, sec. l. 5. h. t. l. 1. §. f. De bon. poss. sec. tab. qua minus spectari solet, arg. l. 1. de Auth. tut. nec vetat unus ejusdemque rei plures dari effectus atque affectiones, secundum quas aliter atque aliter consideretur. c) sec. §. 4. in f. h. t. Neque frustr. h. t. adici quis existimet, cum aliqui vix discerni possit adoptio à le. imitatione, imo ne sic quidem discerni, de qua suprã, Aliter Vult h.

Ad §. 1.

4. Eaque fit a aut rescripto principis, aut imperio & magistratus.

a) §. 1. h. l. 2. h. t. Objicitur, Quod & testamento fieri possit arg. l. 63. §. 10. Ad Sc. Trebell. Cujac. 7. obs. 7. Resp. 1. non esse legibus cognitum hoc genus adopt. ac nomine magis quàm re adoptionem sapere: cum nunquam adoptanti (utpote defuncto antequam ea effectum sortiatur) aut jus ullum quasitum dici proprie possit, & absurdum sit quemquam post mortem incipere filium fieri defuncto arg. §. 8. inf. de hæred. quæ ab intest. def. l. 6. de suis & legit. hæred. l. 1. §. 8. Vnde cognati. 2. Dici potest confirmari hunc vel lege, ut de adoptione Octavij testatur Dio lib. 47. vel rescripto tanquam inuilem l. 38. 39. h. t. eoque referri ad illam quoque speci-

ene

em posse arg. §. 1. de Curat. Cuj. d. l. b) Quorsum hic imperium
eius inter consentientes fiat l. 24. h. t. & voluntate jurisdictionis
sit l. 2. de off. proconl? Resp. Imperium generaliter potestatem
magistratus significare l. 215. de verb. sign. l. pen. de iust. & iur.
non tantum que in invitos l. 83. §. 2. de verb. obl. & contumaces
l. un. si quis iudic. non obtemp. sed & volentes exerceretur l. 2.
§. 1. de off. proc. ratum jubendo, quod agitur.

Ad §. 2.

5. Adoptione speciali hodie potestas patria non ac-
quiritur extraneo.

1. Diserte enim Imp. h. nihil ad patrem adoptivum transire, nec
in potestate ejus esse adoptivum docet. 2. Per omnia aggregasse se
filium natura sua idem proficitur in l. 10. §. 3. C. hoc t. 3. Que
filius acquisivit manent in sacris (quo verbo potestas designatur, l. ult.
C. de inoff. test. l. 2. 6. C. de bon. quæ lib. l. 3. C. de bon. mar.
Borch. ad pr. supr. de patr. potest.) patris naturalis, eidemque usus-
fructus, non adoptivo, cedit, d. §. 1. 4. Impune prateritur filius in
testamento, d. §. 1. quod haudquaquam liceret si in potestate is esset,
arg. l. 30. de lib. & posth l. 17. de injust. rupt. & irrit. f. test l. 4.
C. de lib. prateritis. §. 5. in f. de exh. lib. 1. 5. Ius familia &
agnationis non quaritur filio, d. §. 1. in fine, quod fieri necesse esset, si
potestas quæreretur, l. 195. §. 2. 3. de verb. sign. l. 4. §. 2. de grad. l.
23. h. t. 6. Tantummodo ius successionis ab intestato ei tributum
est, d. §. 1. in f. Frustra vel incepte, si in potestate esset, ut quæ suum hæ-
redem ipso jure faceret §. 1. 2. 3. de hæred. quæ ab intest. defer. l.
5. de Cond. & demonst. 7. Si in potestate esset in adoptionem ali-
qui dari posset arg. l. 5. 37. §. 1. h. t. l. 8. C. cod. Id tamen hic negatur
non obscure §. 8. infr. h. t. 8. Non aliter solvitur patris naturalis
potestas quam si non extraneo datus sit in adoptionem §. 8. in f. t. pr.
d. l. 10. pr. verbi. sancimus. Nec obstat quod hic emancipatio inter-
veniat d. l. 10. §. 1. 2. quæ potestatem omnino præsupponat §. 6. inf. t.
pr. l. 1. §. 4. Quand. de pec. act. ann. f. Resp. etiam manumissionem
naturaliter servitutem præsupponere pr. supr. de libert. non ideo ta-
men eam inducere, sed & in putativa non eo minus intervenire posse
sec. §. fin. sup. de ing. Perinde & hic emancipatio novam illam

& imaginariam affectionem, quam tantum queri docet Imperator d.
 l. 10. §. 1. vers. quasi imaginaria: tantum solvit, non potestatem in qua
 esse negatur adoptivus h. §. n. Minus negotij facimus verba, d. l. 10.
 pr. vers. quali non fuisset in alienam familiam translatus. His
 enim non aliud significatur, quam non esse revera translatus in fami-
 liam adoptantis, verbum enim (quasi) non semper similitudinem sed
 & rem gestam designat, ut in l. unic. C. de utroq. transform. verb.
 quasi per usucapionem l. 5. C. de emanc. lib. quasi à parentibus l. 9.
 §. f. de reb. cred. l. 6 §. verb. quo quasi procurator. de procur. l. 7. §. 1.
 de suspect. tutor. Deinde & illud verum est: quoties quis in adop-
 tionem datur, migrare eum à domo patris naturalis in habitationem
 adoptantis omnino convenit constâtque, ut qui non alia de causâ qua-
 liter qualiter adoptetur, quam ut pro filio sit domi. Deniq. assertum
 §. 14. inf. de hered. q. 10 in test. vers. sic omnia jura integra
 servari, atque si in potestate patris naturalis permansisset, quô-
 bus utiq. non permansisse innuitur. Resp. Accurs. ita loquitur Impera-
 torem referendo se ad factum, q. d. de jure & facto permansisset. Vi-
 que constat d. §. 14. ex d. l. 10. C. h. t. de sumptum, ac proinde ex eadē
 interpretandum esse, Sed & quid si sic accipias, quasi dicat Imper. per-
 inde servari ac si in potestate patris permansisset sine adoptione ulla,
 ut disjuncta oratio pro conjuncta accipiat, prout fieri saepe deo
 l. 53. de V. S. Adde D. Lyclam. 1. Memb. 2 §. Diss. D. Arum. in
 disp. A. Math. in not. h.

Ad §. 3.

6. An & qui liberos habet adoptare potest? Di-
 stinguo.

Impuberem arrogare non permittitur ei, qui liberos habet, &
 habere per aetatem potest, ut non obscure innuit Vlp. in l. 17. §. 2. 3.
 h. t. quorsum enim hoc in causa cognitionem venire dispiceret, si non
 eo minus arrogatio conceditur? Et cum videndum esse i. Cu respon-
 dent, modeste id, de quo queritur, decidunt, ut exempli illustrat
 Franc. Duar. 2. Anniverf. disp. 11. Huc faciunt quæ inter casus
 in adoptione Clodij reprehendit & vellicat Cic. pro domo sua p. m.
 4. 19 Quod est Pontifices ius adoptionis? Nempe ut in adoptet qui
 p. q. procreare jam liberos possit, & cum potuerit sit expertus, cipo-

Red. Adoptat annes viginti natus videns 22. et ultra. Idem in arrogatione generaliter probat l. 15. §. p. h. t. ita tantum addita exceptione, nisi quis personam conjunctam adoptet. Unde m. l. 3. C. h. t. desiderium arrogatori rejicitur ob defectum hujus causa. Ceterum adoptionem & olim & hodie fieri liberis quoque existentibus potuisse non est dubitandum §. 5. 6. 7 h. t. l. 10. 11. 15. §. 1. l. 23. 41. & seqq. h. t. §. 2. supr. de Nupt. §. 2. inf. de leg. agn. succ. Adde Pac. h. Wes. in parat. h. n. 1. Acc. in d. l. 3. C. h. t.

7. Quid de quarta, quam arrogator impuberi arrogato relinquere cogitur? Eam omnium bonorum puta.

1. h. §. n. l. ult. Siquid in fraud. patr. l. 22. §. 1. h. t. l. 2. C. ced. generaliter loquuntur, eoque distinctionem citra legem, auctoritatem minus admittunt, arg. l. 8. de publ. in rem ad. l. 1. §. 2. de leg. pract. c. tab. 1. p. pet. 2. Deinde illo posito non permitti arrogatorem illi, qui liberos habet sec. th. pr. supr. inconueniens nihil sequi potest, nec liberorum naturalium portio diminui. 3. Imò ea ipsa ratione non quartam negat, sed arrogationem inhibet Vlp. in d. l. 17. §. 2. h. t. 4. Sederi si quis liberos postea quaesierit ne illud quidem absurdum esse existimandum, si propter arrogatum naturalium quid decedat, aut si illius major portio, quam hujus facit optime l. 5. C. de inoff. donat. v. N. 89. c. 1. ubi plus tribuitur legitimo à lego quàm aliàs legitimo. Cum n. non nisi legitimam necesse habeat pater liberis naturalibus relinquere l. 8. §. 8. de inoff. test. ac cetera donationibus quoque in quosvis effundere possit l. 1. 2. & seqq. C. de inoff. donat. quidni & arrogando? aut qui magis queri possent isti, quàm si patrem aduenient obaratum & segenus res suas agentem, cum utrumque in arbitrio ipsius sit l. 2. Si q. a. pat. man. fuerit. l. 21. C. mand. l. 25. §. 11. de pet. her. Nec obstat, quod plures arrogari possint d. l. 15. §. f. h. t. Quid igitur inquirunt, futurum, si quinque? an quintus quarta destituetur? & quis ille? Resp. Pluralem locutionem duorum numero esse contentam arg. l. 12. de Testib. Nec usquam apparere quinque simul adoptatos fuisse Adde Vaud. 1. Var. qu. 29. Diss. Acc. Aldeb. ad §. h. n. Barr. in d. l. 22. h. t. n. 8.

Ad. §. 4. 5. 6. 7. 8. 9.

1. Adoptio naturam imitatur, & atq; annis 18. utiq; præcedere

cedere debet is, qui adoptare aut arrogare quem velit l.

a) l. 16. § 4. h. t. l. 7. C. de hær. inst. l. 23. de lib. & posth. hær. inst. idque in compluribus causis fac. §. 8. inf. h. Potentia nimirum d. l. 7. §. 9. h. (unde sicut vis eundem generare nemo potest, ita nec adoptare l. 37. §. 1. h. t. & praevalere illa, ut in d. l. 23.) fac. l. 188 §. 1. de R. l. Pudoris, arg. l. 14. §. 15 de Cōd. inst. Nov. 74. c. 3. *Ætatis intuitu* h. §. n. l. 40. §. 1. h. t. Verum modus, qui sine uxore liberi fec. pr. lupt. de patr. pot. Aut sine filiis nepotes quare nequeunt §. fin. mod. tit. non attenditur arg. l. 30. D. h. t. §. 5. inf. h. l. 10. 57. 43. 44. D. cod. b) d. l. 40 §. 1. Caterum cum obicitur pr. lupt. de nupt. verumasculi quidem. ita hac interpretantur omnes, quasi promissum adoptare 18. etatis anno permittatur. An circumspicere sit? Non enim hoc dicitur, posse quemquam, ut ad id etatis pervenerit, mox adoptare, sed inter cetera & illud requiri ut plena pubertate praecedat pater adoptivus. Quis 18. annum agit explevitq, arrogare non nisi impuberem, non nisi infantem potest. Atqui hic illa etiam non eximè causa in cognitionem venit, an non liberis procreandis studere, atque operam dare melius sit d. l. 15. §. p. l. 17. §. 2. h. t. Hoc verò quis non juveni obiectum iri videat? Et quis in illo etatis flore non de liberis per Nuptias potius quarendis cogitat? N. 22. pr. l. 220. §. 3 de verb. S. l. Cic. pro domo sua, hoc argumeto potissimum Clodij arrogationem impugnat & criminatur. Eodemq, maxime facit, quod nec arrogari quisquam possit nisi vesticeps Gell. c. Noct. 19 Atqui testatur Capic. in A. Phil. Marcum Ant. Philosophum ex praecepto Adriani 18. annos agentem adoptasse L. Commodum. Resp. Principes ill. solutos esse: Eoq. referri potest & illud Nerva, qui Trajanum absentem adoptavit, ut testatur Dio Cass in Nerva. Aliiter quàm ill. nostris cautum est, l. 23. h. t. Diff. vel potius inconsulto errant hic omnes.

2. Nepotem quasi ex filio, qui in potestate, adoptare non potest Avus illo refragante.

h. §. n. l. 10. 11. h. t. fac. l. 16 §. 1. de rit. nupt. Obstat. 1. quod generatiter in h. 7 h. t. responsum est in adoptionibus non desiderari eorum auctoritatem, inter quos iura agnationis consequuntur. Resp. Non tantum hoc casu ius agnationis, sed potestatis ac sui hæredis quare

queri h. §. n. proindeque d. l. 7. rectius de extero accipitur, quibus
 non suus heres, sed tantum agnatus fiat l. 2 §. h. t. idq; per consequen-
 tiam, quam minus attenditur l. 1. de auth. tut. 2. Obstat l. 1 e. h. t.
 P. sp. d. l. 11. lectionem variam esse, cum verbum (eo) desse noceat.
 & in Florentinis malè legatur, filius natus esset. Ideoq; commodè
 de eo, qui ut nepos ex filio incerto adoptatus sit sec. l. 43. h. t. ali-
 q; ius consanguinitatis morte nō solveretur l. 4 §. 4. Unde cognati.
 l. 10. 44. h. t. 3. Quod è contrario filij consensus non desideretur
 ne pote in adoptionem dato h. §. n. in f. quo tam en casu velendam vel
 major ratio id postulare videtur, quia ipse & si so suo eribatur, &
 commodò bonorum, quæ per eum possent acquiri. Resp. Hoc fieri
 vi summa potestatis patriæ, quæ facit ut filius, in potestate qui est, alio-
 ut in potestate habere non videatur l. 21. Ad l. lul. de adult.
 Deinde hoc casu libera est potestas testamento etiam nepoti in al-
 iena familia relinquendi. Illo libertas extremi iudicii stringi-
 tur, ignatione sui hæredis, contra quam leges permittant v. l. 52 §. 9.
 Pro soc. l. 62. de verb. obl. l. ult. C. de pact. Denique natura,
 quam imitatur adoptio, §. 4. supr. non patitur ut cui plures in viro
 nascantur liberi: Ac pereunt nolenti quàm maxime. Adde Acc. h.
 Don. 2. Com: 22.

Ad §. fin.

10. An & nobilitas per adoptionē acquiritur? Quidni?

Illo vz. casu quo in familiam & potestatem adoptantis transit
 supr. ch. 5. 1. Quia & semine per nuptias clarissimarum appella-
 tionem adipiscuntur l. 8. de senatoribus. 2. Quia augetur digni-
 tas per adoptionem l. 3 §. h. t. quæ quid aliud quam Nobilitas d. l. 8.
 vers. parentes. 3. Quia Senatoris fit filius l. 6. de Senat. Quod
 præcipuum apud Rom. nos nobilitatis argumentum & principium
 Conn. 2. Comm. 12. n. 1. Ac proinde & inter Clarissimos repu-
 sandus idem arg. l. 11. C. de dignit. Tac. 17. Galba Pison: Tibi
 insigne, Sulpicie ac Lætarie decora Nobilitati tuæ adieci. Idem
 12. Rogatq; lex, quæ in familiam Claudii nomenq; Neronis trans-
 ires. Vopisc in Aurelianus. Iube igitur ut lege agatur, sitq; Aureli-
 anus heres sacrorum, Nominis & bonorum totiusq; iuris. 4. Quia ius
 agnationis gentisq; quaritur, l. 23. h. t. l. 4 §. 2. de grad. iurita l. 195

§. 1. de verb. sign. ac ius familiaritatis. l. 1. h. t. l. 1. §. fin. de bonor. poss. sec. tab. Nec valet distinctio inter ius nobilitatis & ipsam nobilitatem ex l. 3. 2. de Rit. Nupt. l. 2. C. de iure auctor. annul. cum d. l. 1. de statu loquantur, cuius adiunctum est dignatio & Nobilitas, Neque etiam obstat, quod absurdum sit, quem ad tempus nobilem fieri, quod tamen hic evenire necesse esset adoptione per emancipationem sec. l. 1. 3. h. t. soluta. Idem enim & de iure filij dicitur in l. 3. 4. h. t. Quo tamen non aliud innuitur, quam ne possit id ab initio agi: Caterum ex post facto temporalem habuisse filium nihil vptat d. l. 1. 3. 1. 4. ut & Senatorem fuisse l. 5. 6. de Senat. Nec mirum est statum non mutari per adoptionem l. ult. h. t. l. fin. de stat. hom. d. l. 3. 2. cum huius natura sive essentia in eo saltem consistat, ut ius familiaritatis & potestatis constituat d. l. 1. 2. h. t. §. h. n. Quod ab isto merito separatur l. fin. de cap. min. Parum quoque movet quod dicitur, Nobilitatem juris natura esse, ac sanguinis, quale per adoptionem non acquiritur d. l. 2. 3. h. t. Virumque enim commodè negari potest: Illud arg. l. 4. de l. & l. pr. sup. de libert. hoc arg. l. 1. 9. §. fin. de verb. sign. l. 4. §. 2. de grad. Minus etiam hic valet, quod Nobilitas privatorum arbitrio nec sumi, nec conferri possit aut solet: Sed vel à Senatu aut à Principe ob meritum aliquod insigne. Nam Adoptio ne maxime inter privatos interveniret, semper tamen publicam auctoritatem desideravit §. 1. sup. h. t. Plane arrogatio in qua potissimum hac controversia locum invenit, olim non nisi Populo, ut hodie Principi consulto perfici poterat. d. §. 1. l. 3. C. de adopt.

Sed & illud convenienter notari potest, Nobilitatem non nisi per consequentiam acquiri per adoptionem, ac proinde hic minus spectari sec. reg. l. 1. de auct. tut. (ex quo factum quoque alioquin agnatorum auctoritas hic necessaria reputeretur l. 7. D. h. t.) Nihilominus quia, si quis cui filius filiaeve natus natusve ex Uxore iusta, inquiri consuevit, quae is indole & habitu, an satis ad Nobilitatem gentis, & c. Denique illud levius, quod in Feudis non succedit adoptivus c. 1. §. adoptivus. Si de Feud. des. cont. l. 1. dom. & val. Neque enim ad Feuda soli Nobiles admittuntur arg. c. un. quis. dic. dux Neg. aliter ratione id fieri credendum, quam quia vel non cognatum ex. s. i. m. i. t. u. r. de Abren. quos sibi quisque non procreat, sed adsciscit: vel ne agnatorum

jura

jura interruptantur. Adde D. Arum. h. Tira. de nobili. c. 15.
n. 5. 6. Diff. Cuj. consult. 56. Giphani. disput. 4. in fin.

Ad pr. §. 1. 2. 3. Quib. mod. pat. pot. toll.

11. Solvitur patria potestas morte a naturali, vel civili
lib.

a) pr. h. n. l. 15. Quand. di. leg. ced. Rat. dub. Quod etiam post
mortem durare videtur cum & necessarios ipsos heredes faciat, §.
1. 2. de her. qual. & diff. l. 5. de Cond. & demonst. & liberis quo-
que testamentum heredesque, arg. pr. ac tot. r. inf. de pupill. subst.
l. 22. §. 1. de Adopt. item tutores pater praescribere possit §. 3. inf. de
Tut. jure potestatis, l. 40. de adm. tut. Resp. Sape effectus durare
causa sublata: Tum hoc non tam vis fieri potestatis quam legis, arg. d.
§. 2. de her. qual. & diff. l. 2. de vulg. & pupill. subst. l. 130. De
verb. sign. Atque ita d. §. 2. De her. qu. & diff. cum d. l. 5. de C. &
D. qua dissidere vulgo putantur, est conciliandus. Potestas namque
non per se, sed auxilio legis d. l. 130. l. 120. cod. t. necessarios facit,
alternis sic altera poscitur per res & conspirat. Perinde & infante mor-
tuo potestas patria quasi durat ex singulari Constitutione, qua extat in
l. 18. §. 1. C. de jure delib. b) ut de portatione §. 1. servitute pena §.
3. captivitate §. 5. h. t. Quibus modis quis inter cives esse desinit, ac-
que interire dicitur, l. 63. §. f. pro socio, l. 14. §. fin. de Novat. l. 59
§. fin. de C. & D. In captivitate id singulare est, quod suspendat ma-
gis potestatem quam extinguat illico. Reversus enim fictione & jure
postliminii videtur semper in potestate habuisse d. §. 5. facti l. 6. §. fin.
de Tutel. Dices absurdum id esse ex l. fin. §. 1. C. de sent. pass. &
rest. ut eodem tempore in potestate fuisse (per fictionem) & non fuisse
(propter servitutem patris) intelligatur. Verum animadvertes d. §.
1. de his quae gesta, quaque facti sunt loqui, in quibus postliminii fictio
cessat l. 19. Ex quibus caus. maj. Instabis, ac. saltem contra natu-
ram esse ejusmodi fictionem obque nullam sec. l. 14. locat. Cum illa
non ferat mortuum reviviscere. Resp. Fictione non restituit vitam,
sed reditu et liberatione: ac fingi potius quam esse mortuum, idq. eo-
tantum casu, si mors apud hostes secuta sit, Atqui revera sublata
est potestas patria cum pater verò servus hostium fiat, l. 36. de
inter. act. l. 24. de capt. & postl. rem. Itaque sic terminanda res

videtur, pendere ius liberorum quasi sub conditione in potestate
recidendi, verè interim sui juris esse, ut aliis disting. Cui cum si
condicione resolvi alius, alia contrahi docent, l. 2. de leg. committ.
vi. §. 4. de her. q. abint. def. l. 1. §. 1. Ad SC. Tertul. v. & l. 169
§. 1. de Reg. l. Ad §. 4.

12. Patriciatu a aliisq.ue dignitatibus b:

§. h. n. cuius rei rationem reddit hic Imp. rator, sed ita, ut non in-
merito quis subsistat. Quid n. ? an quodcunque in suo (patri in filio) id
principi liceat in alieno? Nonne paulò ante traditum nemini mortal. i
ius suu detrahi oportere, §. fin. sup. de his qui sui vel al. iur. Nonne
rescriptorum hac ratio perpetua, non scire ea in cuiusque injuriam tri-
bui l. 3. C. unde vi. Quod ipsum & disertè in proposito cautum in l. 4
C. de Emanc. lib. Servus Domino ausuri nequit, §. fin. sup. De his
q. l. sui v. al. 1. filius patri poterit contra l. 1. §. 2. de lib. ex hib. R. Ex
causa & ob publicam utilitatē, cui cedit privata l. un. §. pe. C. de ca-
duc. toll. Principē hec posse, arg. d. §. fin. l. 5 §. fin. de injur. N. 39.
a. 1. b) Qua curialis liberant conditione sec. Nov. 8. c. 1. inf. l. ult.
C. de decur. N. 3 & 73. Inter quas cum Doctoratus honos referro
requerat, ac dignitatis potius ingressus sit & primordium, ut de Qua-
tura loquitur Vlp. in l. un. §. pen. de off. Quæst. puriam potesta-
tem non tollit.

13. Ad §. 6. & fin. Emancipatione, a ad quam Pater
regulariter non cogitur b.

a) Que triplex §. h. n. l. pen. C. de Emanc. lib. atque ab abdic-
tione, qua verita l. 6. C. de patr. potest. (Ne quis eā obstare credat)
differt: hac enim benefici §. 2. inf. per. qu. peti. c. acq. l. 6. §. 3. C. de
bonis quæ lib. ista pena atque opprobrii habet causam, vide t. lc. 2.
disp. 28. b) §. h. n. f. l. 4 C. de Emanc. lib. Quatuor tamē casus af-
fert hic Accurs. ex l. 5. si quis à par. man. l. 2 de C. & D. l. 12. C.
de Episc. audientia l. 3 2. de adopt. Coniectarii autē tunc hinc re-
sultē videtur elici, multo minus hodie permitti liberis in consilio parentis
nuptiu contrahere, quam olim (quāvis nec tū potuisse supra i. edimuo
ih. ult. disp. præced. quod confirmat etiam illud, quod inter iactas
causas abdicacionis et ista refertur, si filius foris noctu cubasset Alc d.
l.) Cum n. receptū tacito quodam consensu jampassim sit, ut per ma-
rimoniam liberi à nexu patriæ potestatis liberentur, Vid. Com. t. no-

Etas tit. 8. lio. 1. Alique hoc ipsum ne fiat dicitur. Per hanc rationem sit
entium d. 9. fin. & d. l. 2. facile intelligimus vel ea ratione Liberatorum
ad vota festinantium cupiditates refranari.

DISPUTATIO SEPTIMA.

Ad tit. 13. 14.

RESPONDENTE

QVIRINO HALLINGIO Cankebeer Orients. filii.

THESIS PRIMA.

Ad pr. de Tut.



Estne Tutela ac Cura inter cetera jura Per-
sonarum referuntur? utique.

Pr. h. n. §. 1. eod. l. 1. D. eod. fac. l. 1. de Min. l.
1. pr. & §. fin. de mun. & hon. Scrupulum id mo-
vet, quod & Rebus l. 19. §. 3. de adm. & per. tut. l.
15. de test. tut. et in Rem l. 4. de tut. testam. tut. et
Rerum l. 21 §. 2. 4. de excus. ad Patrimonium §. 17. inf. de excus.
Tutor datur: Ac curator quidem etiam magis l. 7. de cur. fur. l. 8. C.
de nupt. l. 20. de Rit. nupt. l. 7. de Tut. & cur. dat. §. 2. inf. de cu-
rat. Resp. Et pupillorum & puberum ea esse aetas intelligitur, ut con-
sultandum ei sit ope aliena, l. 3. pr. & §. 1. D. h. t. Illorum magis, unde
potissimum Personae pr. fititur Tutor, §. 1. h. t. rebus per quandam
consecutionem, ut quae à persona citra incommodum praesentissimum
separari nequeunt, fac. l. 12. de Test. tut. Vel ad §. pen. inf. tit.
prox. In his quidem minus, ita tamen ut non eo secius Auxilio, si
non potestate, curatoris ipsi regi dicantur, l. 1. §. fin. de minor.
Virumque eo pertinet, quod intelligamus nec illos, nec hos jus rerum sua-
rum administrandarum habere, d. l. 1. de min. l. 3. C. de in int.
rest. min §. 2. inf. Quib. al. lic. v. n. l. quod personarum quoddam
jus sive adjunctum est. Rebus §. duri tutor curatorq; dicuntur recte
quasi rem: Pupillis, Minoribusq; ipsis, quae obiectum proximum mu-
neris viriusque spectamus. Ad §. 1.

2. Tutela non malè definitur vis a ac potestas b & c. ac
rectius quàm munus publicum c, quàm contractus d, quàm
actus legitimus e.

a) per.

a) per §. i. inf. h. t. l. i. §. i. eod. fac. Tet in Heut. act. 4. sc. 7.
 v. 32. Diff. Wel. Vult h. legentes jus quod eodem recitat, & probari
 videtur pr. h. t. ver. neutro jure: modo ne de violentis accipiat, ut
 Acc. et alij cum nunquam dici possit tutor vim sec §. 2. inf. h. t. hoc
 est, violentis habere. b) Non quidem absoluta, ut patria ac domi-
 nica, sed qua tutioris (unde et tutela tutorumque nomen §. 2. h. t.)
 finibus circumscribatur: Quare et alias potestatis simpliciter accepta
 appellatione non continetur, ut in pr. h. t. l. 21. ad l. Iul. de Adult. l.
 1. §. i. Qui test. fac. poss. arg. pr. inf. t. pr. fac. l. 21. De Verb. S.
 c) 1. * Quia in pr. infra de excus. tut. & l. 9. de his qui sunt
 qui, v. al. lu. non nisi propter curam publicam arg. l. 2. §. 2. Qui per.
 tut. l. 2. §. p. Ad Munic. l. 1. de jurisd. ac delationis auctoritatem,
 l. 1. de jurisd. l. 5. 6. de tut. & eur. dat. Tum respectu tutoris non
 pupilli, tutela sic appellatur. 2. Quia ad essentiam exprimendam
 significantiore sunt illa, vis ac potestas supr. l. 2. 3. Quia hoc loco
 agitur de jure privato §. fin. supr. de iust. & lu. ad quod munus
 publicorum ratio ac doctrina minus refertur. d) 1. * Quia magis ex
 administratione rerum, quam tutela ipsa per se obligatur tutor arg.
 §. 3. inf. de obl. q. qual. ex contr. 2. Quia tenetur quoq, qui
 non suscepit gessitve tutelam, l. 1. §. 2. l. 5. §. fin. de adm. tut. Con-
 tractus autem nulli sine tractatu ac conversione arg. l. 1. §. fin. de
 pact. l. 32. Pro soc. Ideoq, in l. 23. de R. I. l. 49. de O & A. synecdo-
 dochice contractum appellari convenit v. inf. disp. 25. th. 2. e) 1.
 Quia nusquam sic appellatur. 2. Quia ex testamento defertur sub
 conditione arg. ex die vel ad diem §. pen. inf. t. pr. quod in actibus
 legitimis secus est l. 77. de R. I. 3. * Quia in d. l. 77. tutoris datio
 hoc est, actus ille qui a magistratu fiat, arg. l. 6. §. 1. de tut. non ipsa
 tutela inter act. leg. recensetur.

Ad §. 2.

3. Verba definitionis, in capite libero, ad pupillum
 referenda sunt.

1. Quia subiectum tutela innotant, sine quo substantia ac forma
 ejusdem agnoscerequit. Quamvis n. & in tutore residet Tutela, adeo-
 q, nihil nisi relatio est, qua inter Tutorem ac pupillum: Rectissime ta-
 men ex eo, quod principaliter spectatur, quodq, fundamentum quass
 rela-

relationis est, definitio sumitur atq; expletur. 2. Quia si ad tutorem referantur, ut posse ratione latini sermonis non negamus, Definitio quoque patrie potestati accommodari possit. Est namque & illa patribus, non tantum propter ipsos, sed et propter educationem liberorum, proindeque & defensionem concessa v. pr. sup. D. de jur. nat. gent. & civ. l. fin. §. 5. C. de bon. q. lib. l. un. §. taceat. §. C. de R. V. a. & l. 1. §. 15. de vent. in poss. mitt. l. 19. §. 7. de capt. & post. l. reu. 3. Quia hoc loco non tam de tutoribus, quam pupillorum personis, eorumque jure agitur, arg. pr. l. h. t. h. e. de us qui in tutela sunt principaliter, de tutoribus per consequentiam, cuius non perinde ratio habetur l. 1. D. de auth. tut. 4. Quia & Gell. 5. Noct. Att. 19. ita videtur exponere. 5. Quia sic de prodigo furiosoque concepta verba l. 12. tab. refert. Auth. ad Her. 1. 6. Verbi, in cap. lib. interpretari commodè possumus de eo, quod omnino, quod propriè liberum sit, etiam à potestate arg. pr. h. t. juncto pr. sup. de his q. l. v. al. jur. facit l. un. C. de ingrat. lib. l. ult. §. 1. C. de sent. pall. & rest. v. l. 8. de probat. l. 18. C. de Nupt. Nec quicquam obstat, quod servis quadrare definitio sic accepta videntur. Nam & faminis & peregrinis applicari nihilo minus potest, quis tamen ideo vitiosum dixerit? aut quis nescit servos, quod ad leges attinet, pro nullis haberi l. 32. de R. l. 20. §. 7. Qui test. fac. poss. l. 10 §. 1. de grad. l. 12 §. f. de accus. Wes. h. Cuj. 21. obs. 23. Dill. Don. 3, com. 1. 2.

Ad §. 3.

4. Quæri hic solet, an pater filio, quem in potestate habet, ex hæredato ritè tutorem dare possit? Affir.

1. Quia id perspicue l. 77. §. 3. de cond. & dem. l. 4. l. 26. §. si. l. 31. de test. tut. (quo titulo de tutoribus jure datus, non de confirmandis agitur arg. tut. & l. 1. §. 1. de confir. tut.) scriptum est.

2. Quia d. l. 26. §. f. satis innuit non nisi in dubio (an test. valitum sit) confirmari tutorem, nec obscure eo. casu, si pro testamento pronuntietur, à patre auctoritatem eisdem accepisse: secus si contra, vel eventus rei jud.

3. Quia indistinctè & simpliciter parentibus permissum est liberis impuberibus, quos in potestate habent tutores dare §. 3. h. l. 1. de rest. tut. eoque non est nostrum distinguere l. 8. de publ. in rem act. l. 1. §. 1. de leg. præst. 4.

k

Quia

Quia iure patria pot. tutela mandatur, l. 40. de Adm. tut. §. Patre
quod sapiens non nisi adim hereditate tutela cedit l. 9. de test. tut. l. 4
§. 1. de excus. Quod tum demum locum invenit, cum extraneus sine
insitu, sui a. exheredari, quippe qui ipso iure existant heredes, nec a.
deant hereditatem, l. 11. de lib. & posth. her. l. 14. de su. & leg.
her. *. Quia exheredatio non extinguit potestatem, sed effectus e-
iusdem est, arg. l. 11. de lib. & posth. her. inst. Neque eo minus li-
ces patri vi potestatis heredem substituere in ceteris rebus, que legate
aut fideicommissio percipit, arg. l. 18. cod. tit. aut aliunde quaserit,
arg. l. 10. §. 5. de vulg. & pup. substit. Don. 4. com. 4. Dis. Ho-
tom. 6. obf. 5.

Ad §. 41

3. Posthumis a liberis non minus quam jam natis tu-
tores dari possunt.

a) 1. Posthumus proprie sunt, qui post humanum partum nas-
centur, l. 3. §. 1. de in iust. rupt. & irr. f. t. Indeque appellatio nata,
vide Gæd. ad l. 164. n. 6. de V. S. usum tamen juris & illi, qui vivo
patre post testamentum conditum nati sunt, vel succedendo in locum
defuncti primum liberorum gradum obtinere caperint, l. 1. de in.
rupt. & irr. fact. test. l. 10. §. 1. de test. tut. b) 1. Ratio est, quia pro
natis habentur, qui in utero sunt, quoties de commodis eorum agitur,
l. 7. 16 de stat. hom. & sapenumero commodo cui frui non pe-
rinde incommodo, v. pr. inf. de auct. tut l. 22. de solut. l. 11 inf. C.
de nat. lib. l. 2. de mun. & hon. 2. Quia et in his etiam maior ra-
tio est, ut potestate paterna, de qua l. 3. §. 1. de adm. tut. l. 22. §. 3. ad l.
Iul. & adult. l. 36. de excus. l. fin. pr. C. de Cur. fur. & l. 67. De
rit nupt. l. pen. in f. pr. C. de Adopt. vel §. 3. h. t. ijs prospiciuntur.
3. * Quia cessandum sit pupillis, l. 191 de V. & S. nec in potesta-
te l. c. l. ul. de coll. nec homo l. 9 §. 2. ad l. Falc. & portio videretur
matris l. 1. §. 1. de insp. v. cust. part. d. l. 26. de stat. hom. cui tutor
dari nequeat, ex iuribus suisq, tamen est, cum edictus fuerit: promde
& intelligi, l. 152. de V. S. & fingi potest, arg. l. pen. de n. il. test. l.
187. de R. l. pendetq, interim tutoris datio, l. 19. §. fin. de test. tut.
l. licui. 18. Quod dies leg. ced. 4. Quia in ior potest dari ei, quem
quia

quod dicitur per hanc habetur si quis, si vivisset l. 76. §. 1. de R. l.
vide hic D. Arum. th. 25.

6. Tutor non jure datus emancipato, vel alii non sub-
jecto potestati patriæ, testamentarius dici nequit.

1. Quia non rite, non à quo arg. §. 3. h. t. l. 76. §. 1. de R. l. non
enim oportet datus est arg. l. 1. §. 1. de conf. tut. edq. frustra datus
l. 28. §. pen. de test. tut. l. 2. de aut. tut. nec testamentarius intelli-
gitur l. 3. §. fin. de test. tut. 2. Quia anteaquam confirmetur hic tu-
tor nec tempus ei cedit l. 2. C. de conf. t. l. 13. §. 12. de excus. (qua re
potior hujus quasi senis effectus elucet) testamentario a. statim ab
adita hereditate l. 7. 9. de test. tut. junct. l. 1. §. 1. l. 5. §. fin. de
adm. & per. tut. 3. Quia alius in locum ejus dari potest l. 3. C.
cod. tit. quod in testamentariis secus est l. 10. de tut. & curat. dat.

4. Quia tutor hic tantum destinatus dicitur l. 3. §. 1. de adm.
& per. tut. 5. Quia mater non minus tenetur petere confirmatio-
nem, quam alius filio tutorem dari, arg. l. 4. qui petant. tut.

6. Quia, si quis præter patrem dedit, inquisitio adhibetur l. 28. §.
fin. de test. tut. l. 1. §. fin. l. 3. §. de confir. tut. l. fin. C. cod. quia
datus tantum locum habet, arg. §. 4. de att. tut. 7. Quia ma-
gistratus non recte confirmationis nomine tenetur l. 6. de confir.
tut. 8. Quia actus morientium non suspenduntur sui natura l.
fin. Com. præ l. 9. Quia curator quoque testamento datus & de-
stinatus confirmatur l. 2. C. de conf. tut. neq. eo magis testamen-
tarius dici potest §. 1. de curat. 10. * Quia non sufficit ad hoc, ut te-
stamentarius dicatur, quod sec. voluntatem confirmetur, arg. l. 26. §.
fin. l. 27. l. 31. de test. tut. in quibus confirmari, derog. volunt. l. Cui
tutorem, qui testamento, quod inefficium, falsum ruptumq. ac pro
inde nullum sit, designatis. 11. Quia comparatur tantum testa-
mentario l. 3. de confir. tut. idq. secundum quid, h. e. quoad satis-
factionem: vide l. 4. C. de tut. v. curat. qui sat. non ded. 12. Quia
absurdum est dicere testamentarium eum, qui non iusto atque inutili
testamento datus sit, confer. d. l. 1. cum l. 21. inf. pr. Cod. de
Test. l. 1. §. 1. de leg. 3. l. 13. de inoff. test. Nec facti quicquam
quod titulus de confirm. tut. Titulum De leg. tut. precedat. Quia
enim nescis congestos magis quam digestos esse titulos, tam in Pand.

quam in Cod. Et factum id foret, quia occasione Testamenti confir-
mantur, Sed et datus sepè exclusus legitimus arg. pr. & §. 1. inf.
de att. tut. l. 11. §. 2. de test. tut. Deinde non movet quod lex 12.
tab. confirmet et testamentarios l. 130. de V. S. quos tamen legitimos
propterea nemò dixerit Nam testamenta, utpote juris gentium, per se
consistunt, Tutores a. huiusmodi auctoritatem prioris desiderant
omnino, arg. d. l. 26. v. l. l. 27. Dill. Don. 3. Com. 5.

Ad pr. Qui test. tut. dar. p.

7. Etiam Filius familias a Tutor dari potest, patrem-
que invitum de peculio, & in rem verio b, consentientem
in solidum obligat?

a) 1. Quoniam in publicis causis l. 78. de l. d. l. 9. de his qui
sunt sui v. al. ju. h. e. muneribus, qua industriam persona magis quam
patrimonium, aut facultates desiderant, spectantque (sic concilianda
d. l. 9. cum l. 3. ff. qui test. facere poss.) pro patre familias habe-
tur, l. 14. ad S. C. Trebel. 2. Qui pater liberos patrie, cui nati
sunt arg. l. 1. §. 15. de ventr. in poss. mitt. l. 19. §. 7. de Capt. &
poss. rev. subtrahere nequit l. 1. §. 1. l. 14. §. 4. de mun. & hon.
3. Quia testamento tutor dari potest, quicum testamenti factio est,
l. 21. de test. tut. cum filio familias passiva est, arg. l. 13. de acq.
vel omittit. hær. Nec movet quod qui in aliena potestate est alium
in potestate habere nequit, l. 21. Ad l. lul. de adult. loquitur enim
d. l. utroque in membro de potestate patrie, arg. l. 20. cod. §. 4.
supr. Quib. mod. pat. pot. sol. b) 1. Per rationem d. l. 1. §. 15.
de vent. in poss. d. l. 3. §. 5. l. 14. §. 4. de mun. 2. Per l. 21. l. 37.
§. f. de adm. 3. Quia patrimonium (nempe quod à causa peculij
separatum est) patris, qui muneribus filij non consentit, oneri non sub-
iicitur, d. l. 3. §. 1. mun. & hon. l. 1. ult. C. de filiisfam. c) per
d. l. 3. de mun. & hon. d. l. 2. ad mun. l. 1. C. de filiisf. & q. pro
h. pat. ten. d. l. 7. de tut. Quomodo autem consensus accipiendus sit
valde dubitatur. 1. Nam ex d. l. 2. ad mun. l. 7. §. fin. de dec. l. 5.
C. cod. d. l. 1. C. de filiisf. colligitur, eum videri consensisse, qui non
contradixit nominationi (Verum distinguenda cetera munera civi-
lia, de quibus d. l. agitur à tutela & cura, arg. l. fin. C. de filiisfam.)

Barr.

Bart. in l. filius f. 7. de tut. 2. Rursus d. l. 7. de tut. & l. 5. de excus. agnitionem & voluntatem quoq; patris videntur desiderare (At loquuntur de tutore dato à patre, quo casu & satisfactio saepe interponitur pr. infra de satisf. & pater cogi potest cavere, arg. l. 1. §. fin. ff. de excus. Eoq; facilius pater & sua voluntate obligari videtur, dum agnoscit Bart. in d. l. Lucius 21. de adm. tut. Unde in l. 1. C. Quod cum eo q. in al. pot. aperte rescriptum est, si à Magistratu tutor constitutus est filius voluntate patris, patrem in solidum cogi satisfacere. Nisi forte quis & hic distinguere velit ex l. 3. §. 6. 16. de mun. & hon. 3. Verum l. 21. l. 37. §. fin. de adm. tut. nec consensum aut voluntatem quicquam facere ad obligandum patrem in solidum innuere videntur. At concepta sunt de testamentario, in quo satisfactio cessat, d. pr. l. 18. de test. tut. eoque non perinde pater se obligasse censetur, Bart. in d. l. 21. v. Acc in l. 2. ad Mun. quo faciunt d. l. 21. verba: nec multum videri in hoc casu, &c.

Ad §. 11.

8. Servus proprius sine libertate tutor datus libertatem directam consequitur a, alienus fideicommissi. b.

a) 1. Quia id Imp. §. 1. h. t. & l. pen. C. de necess. ser. hered. inst. perspicue affirmat. 2. Quia aliqui dari non possit, ut cum quo testamenti factio non esset, quod requiritur, l. 11. de test. tut. 3. Quia liber fit statim sec. reg. l. 7. cod. ab adita hereditate l. 32. §. fin. ff. cod. quam male accipit Cuj. de eo, quem quasi liberum nominaverit testator: inde enim error presumetur, qui dationem vitiat d. §. 1. h. t. l. 13. §. 3. de test. mil. 4. Quia Imp. d. §. 1. h. agit de testamentario tutore arg. iit. ipsius. At verbis fideicommissi manu-missus non recte datur tutor, l. 28. §. 1. de test. tut. 5. Quia utilitas pupilli exigit ut quam mox habeat tutores. 6. Quia alius per consequens necessarium antecedens inferitur directo, ut in l. 19. de usufr. l. 8. §. 7. de pec. leg. l. fin. de us. ear. q. v. conf. l. 3. §. f. quæ res pign. oblig. 7. Quia aliqui manca, ac disparium esset comparatio inter servum heredem institutum (quem constat libertatem directam consequi) & tutorem datum, quod non permittit d. l. pen. C. de nec. ser. h. 1. vid. Don. 3. Com. 4. Ant. Fab. 6. com. 16. Vult.

ad d. f. h. Cuj. l. i. od. l. 5. Lycl. 5. Membr. b) 1. *Quis directus*
non alij, quam qui utroque tempore. h. e. test. & mortis in potest. testa-
rio fuerit, dari potest, § 2. inf. de sing. r. per fid. rel. 2. Quia in
fideicommissis l. 64. de leg. 3. & maxime libertatibus largius volun-
tatem admittimus, l. 16 de fid. lib. 3. Quis hoc casu testamenti
functionem, qua requiritur in l. 21. de test. tut. metumur ex persona
domini, arg. l. 31 de fid lib. argue n. accipiendi l. 10. §. fin. de test.
tut. 4 Quia nihil interest ad voluntatem test. quoad libertatis da-
tionem inducendam & colligendam, an suum, an alienum servum tui.
dederit, nisi quoad genus libertatis paulum differat, l. 9. C. cod. tit.
& iurclam quoque. Ille enim ex testamento tutor est, hic inutiliter
datus intelligitur, ut tutor sit quasi ex testamento (sic interpretare
d. §. 1. h. t. vers. servus a. alienus) Don. d. l.

Ad §. fin.

9. Filiorum appellatione & filiar, & liberi posthumi
 non tamen nepotes continentur b.

a) §. fin. h. t. l. 5. l. 16. ff. cod. & filiarum quoque posthume, d. l.
 §. l. 164. de V. S. si modo verisimile sit patrem de posthuma cognasse
 arg l. 17. de leg. 1. juncto pr. inf. de exher. liber. b) Sic resp.
 Vlp. in l. 6. h. t. ex qua d. §. f. h. t. desumens est: rectè si proprietatem
 verborum sec. l. 4. 6. de his q. f. sui vel al. nu. respicias, ut in nu. quo-
 que Mod in l. 2. §. 7. de excus. secus si interpretationem jur. s, arg.
 l. 84. 201. 220. de V. S. l. 14. Ad SC. Mac. l. 6. C. cod. l. 4. §. 5.
 de leg. 3. l. 14. §. fin. l. 59. de Rit. nupt. l. 2. §. 28. ad S. Ger. yll. *As*
sur non hic ei admittitur? An quia ut legis tantum dispositione.
non etiam hominis, locum habeat, ut Alc. 3. Parad. 14. At illud non
patitur collectio Modestini in d. l. 2. §. 7. de Exc. nec hoc d. l. 41. §.
3. de leg. 3. An quia non sit eadem potestas dandi, ut Pac. s. enat.
72. an agimus de casu quo potuit. An quia non sit par eadem, ra-
tio ut Gerd. in l. 54. n. 1? Imo etiam major in nepotibus supr. ch. 5.
An quia de gravando extraneo agatur, cujus ne nimis oneretur, inter-
fit a propriis verborum significatione non recedi? hoc potius Don. 3.
ut. 4. arg. tit. seu rubrica h. n. qua de personis tutorum concepta est.

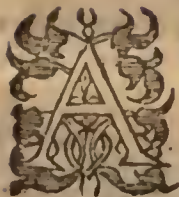
DISP.

OCTAVA

Respondente

THESIS PRIMA.

Ad pr. de leg. agn. int.



N ratio inducenda tutelæ legitimæ, quæ red-
ditur in *l. i. h. i.* iusta atque idonea sit? Aff.

2) 1. Quia pater hunc tacite probare videtur, quē
jure agnationis vocari novit, arg. l. 8. de jur. Codic.

2. Quoniam penes quam emolumentum ac spes successione commodiq; est, ad eundem & onus potissi-

num redire debet, arg l. 73. de R. l. pr. inf. de leg. patr. tut. l. 10.

de R. l. 3. *Quia ratio sanguinis excludit presumptionem fraudis,*
arg. l. pen. inf. pr. C. de adopt. l. 67. §. 1. de R. i. nupt. l. 3. de test.

4. Quia Lex non nisi honestè ac benignè de civibus suis existimat:
ac nemo praesumitur malus l. 24. cum quidam. ibique Acc. de Leg. 2.

4. Quia exemplum malè administratæ iustitiæ tam in cæteris, quàm in legitimis tutoribus occurrunt. 5. Quia fraudibus occurri potest ac

debet prudentia Magistratum, ut ingerentem se non facile admit-
tant. l. 2 s. 1. §. fin. de Tur. & Cur. dat. l. 2 §. de Procur. ut alibi ex-

beant educari pupillum, l. fin. C. ubi pup. ed. deb. ut adjungant
curatorem, §. pen. inf. de curat. l. pen. C. de excus. tr. si vel dubitet

puer ipse tutorē bonū scribat libris l. i. t. t. de test. tut. ut accusetur à
consanguineis. vel amicis suis testis tot. tit. de susp. tut. Ex quibus

sollicitur vitari commodè posse periculum pupilli, quod ei imminet
ob rem successionis cui foret iuberet eum, fac. l. 2. §. 1. de C. & D.

Perf latyr. 2. Pupillum ē uirum, quem praesimul heres, impell'o ex-
urgam: ita quod Virg. 2. 'Pulchrum obuiumq; est proci' p'p'it' u.

3. 1. inf. de pup. subst. l. fin. C. de pact. l. 9. §. 4. de leg. 2. l. 2. §.

2. de vulg. & pup. subst. eoq; rationem juris sibi hac in parte quoque constare.

Ad pr. de cap. dim.

2. Capitis diminutio rectè definitur prioris status mutatio.

1. *At si quis manumittatur, status mutatio manifestè contingit pr. supr. de lib. et. at non capitis minutio, l. 7. §. f. l. 4. de cap. min. Resp. Status hic propriè aestimatur ex libertate, civitate ac familia quam quisque sortitus sit, l. ult. de cap. min. l. 3. de interd. vel. non ex adjuncto status, h. e. dignitate arg. §. 5. h. t. ubi objectioni rectè occurrit Imp.*

2. *Atque etsi morte patrisfamilias, itemque patriciis aliisque dignitatibus liberi sui juris fiant pr. & §. 4. supr. Quib. m. ju. pat. pot. sol. Nov. 81. non tamen amittitur jus familia, quod communi quodam jure omnium agnatorum gentiliūque continetur, l. 19 c. §. 2. de V. S. 3. Quia quod interdum, ut in l. 1. §. 3. ad SC. Tertull. salvo statu capitis minutio accidere dicitur, commodè de conditione, quæ liber quisque vel civis est, accipi potest, arg. tit. de stat. hom. quæq; de statu suo litigare quis dicitur l. 17. de tut. & cur. dat. l. 1. §. 12. inf. de vent. in poss. mit. & tot. tit. de lib. caus.*

3. Nec malè triplex dicitur.

1. *Quia tria sunt, quæ habemus, quæque separatim amittere possumus d. l. fin. de cap. min. 2. Quia quod alibi dua tantum species referri videntur, ut in l. 1. de usu. v. ul. leg. l. 6. §. 5. de injust. rupt. & irr. fact. test. d. l. 1. §. 8. Ad SC. Tert. l. 1. §. 4. de suis & leg. hæc. l. 5. §. fin. de var. & extr. cogn. ex d. l. fin. l. 63. §. fin. pro soc. & pr. h. n. satis appositè explicari potest, prout usitatum esse constat, etiam priores leges ad posteriores trahi & contra l. 26. 27. de leg. atq; ita magnam, de maxima & media interpretari, Ræu. 3. Var. §.*

Ad §. 2.

4. Deportatione civitas, non item libertas adimitur.

1. *Quia in §. h. n. l. 2. §. 2. l. 17. §. 1. de pæn. l. 1. §. 8. Ad SC. Tertyll. l. 5. de cap. min. l. 1. §. 1. de leg. l. 14. C. de Don. int. v. & ux. civitatis tantum amissio ei ascribitur. 2. Quia civilis tantum mors dicitur, l. 63. §. fin. pro soc. l. 2. de publ. jud. l. 1. §. pæn. de*

de bon. poss. cont. tab. junct. a l. 59. §. 1. de cond. & dem. l. 5. §. 1.
de bon. damn. sic ut opponatur etiam servituti seu ademptioni li-
bertatis, d. l. 59. §. 1. juncto §. fin. l. 4. §. 2. juncto §. seq. de bon. li-
bert. §. 1. juncto §. 2. h. t. d. l. de cap. min. l. pen. §. fin. C. de usufr.

3. Quia d. l. 5. §. fin. D. de var. & extraord. cog. qua id negari
putatur, suis dextris sic accipitur & explicatur à D. Lyclam. 1.
Membre. 22. quasi magna (qua appellatione & maxima & media
venit supr. th. pr.) capituli diminutionis tria exempla subiciat Cal-
listr. primum verbis, id est c. l. a. alterum illis, veluti cum a. & t. t.
tertium seqq. vel cum & c. vide Accursi, posttr. responsi, ibid.
Diss. Vult. d. l. Ræu. & alij.

5. In transfuga idem accidere arbitramur a, coque &
Tutelam amitti b.

a) 1. Quia hostium numero habetur l. 19. §. 4. De cap. &
postl. rev. cui in caput civis jus esse, lege datum aut permissum, ab-
surdum est defendere. 2. Quia Paulus in l. 5. §. 1. de cap. min. eos
qui deficiunt capite m. n. i. affirmat, utique usque eo ut civitatem a-
mittant: verba enim postrema d. §. 1. cum primis conferri commo-
dè possunt. 3. Quia nec legendum, impunèque vel à filio occidi
veteres constituere arg. l. 3 §. de rel. & sumi. fun. l. 2. §. fin. Ad l.
Corn. de hic adeoque vivum exuri l. 8. §. 1. de p. n. Neq. igitur
spes ulla reditus superest que suffragetur tutelam magis, quam exingui
jubeat ut in captivo l. 6. §. f. de tut. 4. Quia civis esse desinit, qui
animum apud suos manendi omisit, arg. l. 1. §. fin. de capt. & p. rev.

b) Nam capitis diminutione tutoris per quam civitas vel libertas
amittitur omnis tutela perit §. 4. inf. Qu. h. mod. tut. fin. 2. Quia
postliminii jus non habet d. l. 19. §. 4. §. 1. de capt. & p. r. coque etsi ejus
inter sit tutelam gerere ex ratione l. 1 l. 5. §. pen. de leg. tut. eam nec
recipere poterit ut aliis captivus l. 8. de tut. & r. n. dicti. Neque simile
est quod & à latronibus capti jus postlim. non habent l. 24. de cap-
tiv. cum idea ratione dicatur, qui non dimisisset ipso jure in-
telligantur d. l. 24. l. 21. §. 1. eod. 3. Quia nec si panteat impu-
nè redire potest arg. l. 5. §. fin. d. de mil. l. 3. §. 1. 1. eod. ut frustra
reditus exspectetur, ob quem tempore magis differri, quam extin-
gui tutelam utilius sit: Ac promodè l. 15. de tut. qua tutorem eum

manere, atque interitus alius dari deest. dicitur de vero transfuga accipi
nequis D. Gothofr. in not. post. ibid. Neque movet, quod durent
obligationes, quæ naturalem habeant præstationem, l. 8. de cap.
min. id enim facere potest ut dures tutelæ actio, non etiam ipsi tut.
non magis quam societas, &c. l. 63. §. fin. pro soc. Multo minus
facit locus Cic. pro Corn. Balb. Neque enim cap. minus. negat.
Tum quid aliud est media cap. dim. quàm civitatis amissio, §. 2. h. t.
l. ult. de Cap. min. Et nomine ob voluntaria delicta capere quis minui-
tur? Nonne & in transfuga delictum, id est, factum, non nuda vo-
luntas? Vide Don. 3. com. 14. Diff. Cuj. 4. obs. 7. Lycl. §. mēb. 17.
Ad §. 3.

6. Emancipatio quoque capitis minutio hic rectè di-
citur.

Dub. ratio duplex. 1. Quòd potius augeri quàm minui caput
sen jus filijf. emancipati videatur, cum sibi jus fiat ac nexu patr.
pot. liberetur. Resp. Amittere tamen cum jus familia, paternæ,
ejus intuitu cap. diminutio ei accidere dicitur, l. ult. de cap. min.
2. Quòd solemnitates & imaginariæ venditiones sublata sint in l.
ult. C. de eman. lib. per quas cap. min. induci innuit l. 3. §. f. de cap.
min. Resp. Si ea ratio valeret usque, potius maximam cap. dim.
passurum filiumf. ut qui in servitutem deduci dicatur. Deinde con-
stat Institutiones post d. l. ult. esse editas, neque eo minus h. §. n. & in
§. fin. de serv. cogn. emancipatus cap. diminutus dicitur. Iure tamen
novissimo Nov. 118. c. 4. & moribus nostris f. c. quos tacitè fere sit
emanc. non nisi patriæ potestatis tollenda modus videtur, ut Patricia-
tus aliq. dignitates, quæ ita potestatem solvisse videntur, ut saluum
esset jus familie, arg. §. 4. supr. Q. m. pat. pot. toll. junctim l. 11.
C. de leg. hæc.

Ad tit. de leg. par. tut.

7. An parentum tutela rectè dicitur legitima? Aff.

1. Quia sic titulus hic inscriptus est, 2. Quia parenti manu-
missors eodem jure deferitur tutela, quo patronis nempe per consequen-
tiam hereditatis & interpretationem §. fin. inf. de leg. agn. suc. l. §.
objicitur. Ad SC. Tertyll. l. 1. Si quis a. par. man. juncto tit. pr.
supra. Itaque verba h. t. n. exemplo patronum non ita accipienda
sunt,

sunt quasi per conservationem ex patronorum tutela. 3. Quia vicem legitimi tutoris pater sustinere dicitur, l. 3. §. fin. de leg. tut. hoc est, personam sustinere, ut in §. 1. sup. de Nupt. Persona dicitur parentum & liberorum locum inter se obtinere, quo utique non illud & alij plerique inquitur quasi parentes liberiq; invicem non sint, eodem iure conferi, quo hic quum lex nominatim vocat, l. 1. eod. Diff. Cujac. in not.

Ad §. 4. de att. tut.

8. Tutoris datio nec imperii, nec jurisdictionis est, sed ei soli competit cui nominatim hoc dedit vel lex, vel Sc, vel Princeps.

Verba sunt Vlp. in l. 6. §. 2. de tut. quæ etsi varîe varij interpretantur, v. Cuj. 7. obs. 21. Coras. 5. Misc. 24 Muscorn. de jurisd. num. 169. Sc. Gent. de jurisd. ad orat. D. Maicic. 1. nihil tamen afferunt, cur ab is recedatur, nisi si quibus ludere ingenijs lubet. Ex illeg. pecuntur ac dantur tutores prin. §. 3. 4. 5. h. t. Possunt decuriones tutores dare, quia jubentur lege, cum absint Praeses aut Proconsul. l. 19. de tut. & cur. dat. l. 3. Qui pot. tut. prævia hac saltem conditione aut elusula, si monui fuerint l. 1. §. 6. de magn. conv. l. 5. de conf. tut. §. 4. 5. h. t. Potest legatus Proc. quia id oratione D. Alarci concessum l. 1. §. 1. de tut. & cur. dat. si pari ferè sub conditione (quæ impl. ta vel commissi iure proprio, & quod si ex constitutionibus tutori datus) ei fuerit mandata jurisdictio, fac. l. 13. 15. De off. proc. Possunt Duumviri qui à Iust. id permisit §. 5. h. t. l. 30. C. de episc. amid. Alias n. c. mandante Pres. aut Proc. quisquam poterit l. 8. de tut. & cur. dat. (quæ in vis mandari Iudictio atque imperium possunt l. ult. de off. e. cui mand. e. jur.) quoniam concessum non reperitur. Hoc jure utimur (non moribus, sed ex constitutione Valent. Th. & Arc. l. un. C. de int. vel cur. ill. p. ut Praefectus urbi vel Prator sec. suam jurisdictionem hoc est, Illustribus ille, hic ceteris (ita accipe §. h. n. verbi, secundum suam jurisdictionem h. e. non visua jurisdictionis, se l. prout ea, in genere accepta pro potestate universa, quæ ex imperio & jurisdictione speciali constat, l. 215. de V. S. l. 1. de off. ejus c. mand. & jur. temperata ac circumscripta

ubi intercessit non cessare utilitatis eius de qua d. l. 9. §. 1. ratio-
nem defenditur, Fac. l. 3. §. 6. 7. 12 de susp. tut. Quamvis quod ad
d. l. 3. §. 2. de adm. tut. attinet in honorarijs tutoribus singulari jure
receptum dici queat, ut particulares rationes exigant, quippe quod hi
eum in finem potissimum dentur d. §. 2. Atque alias ne curator qui-
dem curatori sua rationem actus sui reddere cogatur, l. 19. eod. tit.
Multo minus itaque et tutor cogi poterit arg. l. 4. §. fin. de tut. & rat.
l. 16. eod. Ex quibus colligimus hac in parte diffirre tutelam quoq.
et curam, nedum ut quæ inde occasionem justam sumserit contra di-
sp. vidi.

Ad pr. de Auth. tut.

10. Pupillus vel infans, est vel infantie proximus, vel
pubertati.

Ita distinguit eleganter Imp. in §. 9. inf. de inut. stip. quæ doctri-
na i. hunc locum transferenda, ut intelligamus de infantibus hic non
ari, arg. l. 5. de R. l. l. 18. C. de jur. del. sed de cæteris; In his vero di-
stinctione necessaria propter dolum, cujus hic capaces existimantur, illi non
item Fac. d. §. 9. l. 111. de R. l. l. 23. de furt. §. pen. inf. de obl.
quæ ex del. nasc. l. 14. ad Sc. Sill. Infantia ætas illi descripta est l. 1.
§. 2. de adm. & per. tut. d. l. 18. l. 14. de sponsal. reliqua non item:
Unde disceptationis ambigua tela. Sed consultius quod ad pubertatem
intercedit spatium ex æquo dispecere cum Acc. in d. §. 9. Barr. in l.
1. de Nov. Ut si re alius in dubitare medium eligere viam solemus §.
f. supr. Quib. ex c. man. lic. l. 3. §. pen. de lib. exhib. l. 41. de hæc.
inf. l. 12. de vin. rit. vel ol. leg. Nec obstat. 1. Quod tantum inter
infantem et eum qui infans non sit alibi distinguant Cui l. 24. de m. a.
vind. l. 5. §. 2. ad l. Aquil. d. l. 1. §. 2. de admin. tut. Nihil enim
certius quam leges legibus explicandas esse, et quod abbi generalius di-
citur aliunde ad speciem dirigendum est l. 80. de R. l. l. 28. 29. d. 11.
Nec 2. Quod in l. 17. de excus. propè pubertatem esse dicitur, qui se-
mestris tantum vide abest: Non u. eo loco id agit Cuiusne desinat æta-
tem pupillarem, sed quando tutor ejus ratione excusetur. 3. Minus eti-
am, quod ob varietatē temperamentorum, locorum et m. r. m., quorum
malitia supè et uen. suppleas l. 3. C. si. min. se mai. dix. potius arbi-
trio judicis res relinquenda videatur, tanquam jure non de i. j. arg. l.
1. de jur. del. Præstat enim regulam certam constitui, & argumen-
tum hoc veterū satis enervavit Imp. cum annorū numero desinere in pu-
bertatem

prin. inf. tit. pr. l. ult. C. quand. tut. v. cur e. d. *Diff. variè*, Rob. 3 Anim. 23. Cuj. 17. obser. 4. & 3. not. ad anim. Rob. 23. Vigil. in §. testes, n. 11. & 12. de ord. test. Cor. 6. misc. 23, Gædd. de contrah. & c. stip. c. 7. n. 204.

11. Hic contrahendo alium sibi obligat, ipse non obligatur a, nec naturaliter quidem b.

a) Pr. h. n. l. 13. §. 27. de Act. emt. *Quid? Nonne parem esse contrahentium conditionem convenit*, arg. l. 3. §. fin. Mand. l. 7. §. 1. ff. de rescin. vend. l. 5. C. cod. Resp. *Utique nisi sit quod alteri mercedi impuatur* l. 3. §. 203, de R. l. *quantvis & illud hic omnino monendum*, in contractibus hinc inde obligatoris sic obligari eos, qui cum pupillis contraxerint, ut tamen retentiones ijs competant, arg. l. 7. §. 1. de resc. vend. d. l. 13. §. 8. de Act. emt. *Sed & qui obligare alium poterit, qui ipse nec scire, nec decernere, nec velle, nec intelligere quicquam creditur*, l. 8. §. f. l. 9. de acquir. v. om. hæred. l. 1. C. de fals. mon. l. 5. l. 189 de R. l. l. 26. de iurejur. l. ult. de manum. vind. l. Resp. *Id verè dici de infantibus, in cæteris alud interpretatione, imò benignius*, arg. l. 1. §. 13. de O & A. recep. *ut si commodum eorum res futura, arg. l. 5. 9. de aut. tut. v. l. si de iur. iur.* arg. d. §. 9. de iur. stip. l. 23. de furt. d. l. 11 de R. l. *Tum ad hac, quæ certa animi destinatione perficiuntur, sec. l. 76. de R. l. et ad ius, de qu. d. l. 8. 9. & monere crimen, de quo d. l. 1. & quæ præjudicium ipsius pupilli continent*, arg. pr. h. n. *proprie perimere d. 11.* b) *At quæ hic tria, & quis se in de extricet & explicat satis? illud tamen vero propius, si ratione & intuitu facti, non etiam effectui iuris obligarium dicamus. Hoc sensu leges, quibus negatur pupillis naturalis, ut l. 41. de cond. indeb. iure naturali l. 59 de O & A. l. 13. §. 27. de act. emp. d. l. 9. de aut. tut. obligari, et debere v. l. 25. §. 1. Quand. di. leg. ced. l. 33. Pro soc. l. 42. de O. & A. Illo, quibus naturaliter tenentur d. l. 25. §. 1. v. naturalem obligationem. l. 44. de solut. l. 21. Ad l. falc. l. 64. Ad S. Treb. l. 1. de novat. et si testator pro eo accipi dicitur, ut in l. fin. de iurej. l. 35. de rec. & q. arb. 2. l. 95. §. 4. de solut. l. 127 de V. O. accipienda. Nec desunt huius distinctionis rationes. 1. Quod consensu ac loquelis non destituit*

et pr. h. n. d. l. 5. & 9. de aut. tut. d. 9. 9. de iur. stip. aliqui enim nec alium sibi obligare possit, arg. 9. 12. inf. de iur. stip. l. 137. de V. O. pr. inf. d. obl. ex conf. nec delinquere arg. 9. 7. inf. oblig. quæ delict. nasc. l. 3. 9. 1. de injur. d. l. in. ut bene probat Dom. Arum. amicus noster in tr. de mora. c. 6. n. 11. 12. 2. Quod contractus facti sint, l. 7. 9. f. de cur. fur. facta verò mox proxi. quæque interueniunt effectus suos exeunt, fac. l. 32. de V. O. & l. 1. 9. 4. de acq. v. am. poss. Unde semper et in servorum personis obligationem naturalem produciunt, l. 13. de cond. ind. adeoq. et acquirunt quasi quodadmodum militarem armet, l. 19. 32. 33. de solut. jure inficta fieri nequeunt, l. 12. 9. 2. de capt. & postlim. revert. sed effectus tantum impediri. 3. Possessionem, qua facti est, amittere potest pupillus l. 29. de acq. vel amit. poss. qua juris nō prohibet de l. 11. de acq. rer. dom. 4. Fidejussor pro eo acceptus efficienter tenetur et convenitur d. l. 36. de rec. d. l. ult. de jurejur. d. l. 127. de V. O. eod. necesse omnino præsupponi obligationem arg. l. 6. 9. f. l. 7. 16. 9. 3. de fidei. eamque non futuram cum is aliqui non ante conveniatur quam reus debeat, l. 57. eod. 9. f. inf. de replic. l. 7. de excep. sed presentaneam. Hinc n. nō inducere, sed tollere solutio dicitur in d. l. 44. de solut. & merito, quippe quod solutionis ea est ratio ut extinguat l. 54 l. 80 de sol. eoq. generale sui natura nequeat arg. l. 14. de adim. v. trāsf. leg. 5. luvat collatio l. 1. de novat. cum 9. 3. inf. quib. mod. toll. obl. Illa naturaliter teneri obligationem pupilli novantis, hic intuitum eandem esse (effectu videlicet juris) et rem amitti docet.

6. Similiter, hoc est, sine effectū juris naturaliter ad eundem obli-
 gari quis dicitur l. 25. 9. 11. de pet. hered. Sic filius patri l. 56. 9. 1. de fidei. frater fratri l. 33. de cond. indeb. Obligatur sic servus l. 41 de pec. l. 7. 9. pen. de cap. min. ut fidejussor quoque teneatur l. 56. 9. 1. de fidei. 9. 1. inf. eod. et effectū non careat post manumissionem l. 21. 9. 2. eod. l. 13. de cond. ind. 7. Ratione facti alibi possidere de maritis rem donatam l. 1. 9. 4. de acq. v. am. poss. alibi ne-
 gatur intuitu juris l. 26. de don. int. V. d. V. Adde Ant. Fab. 3. conject. 5 in fin. Dom. Arum. d. l. Alii Cuj. in d. l. 127. D. Lycl. 6. memb. 19. 9. 2. Gadd. de contr. & com. stip. c. 7. Vult. 3. Discept. 16. Don. d. l.

12. Nisi locupletior sit factus.

Hoc enim casu aequitatis duplex ratio succurrit, de qua l. 14. de cond. ind. l. 1. de pact. Verum an naturaliter hic, an civiliter obligetur variè nostri disceperant: Mihi illud magis legibus congruere videtur. 1. Per l. 95. §. 4. de sol. in qua id perspicue non tantum traditur, sed et additur eandem obligationem non ut civilem civilis quodam modo tolli sec. l. 44. §. 1. de O. & A. sed ut naturalē natural. sec. l. 80. de sol. l. 100. de R. l. quod ipsius et ex l. ult. de iure jar. junct. l. 9. §. 1. cod. evid. itus comprobatur. 2. Quia non nisi sed dari (quod fieri solet ubi jus deficit arg. l. 2. 3. Rem pup. fil. for. l. 45. sol. matr. l. 85. §. f. de R. l. l. pen. C. ad exh. b. l. 9. 10. de inst. act.) tantum actionem ubique fere scriptum l. 3. com. l. 66. de solut. l. 1. §. 15. Depos. 3. Quia non ex obligatione, sed rescriptio D. Py con veniri dicitur d. l. 3. Com. 4. Quia non nisi utilis actio datur d. l. 3. d. l. 66. 5. Quia datur actio, etsi non obligari (civiliter puta) simul dicatur l. 9. 10. de inst. act. 6. Quia discretè in l. 13. §. f. l. 14. de cond. ind. l. 5. de aut. tut. ita traduntur. Unde & mihi probabilis us semper visum l. 10. de O. & A. l. 16. §. 4. de fidei. de huiusmodi genere obligationis naturalis accipiendus esse, ut videtur correctio Horom. & D. Gothofr. Nam ut de naturalibus, hoc est, juris gentium obligationibus locuti videantur I Cui non sit mihi verisimile, imò nec patitur omnino d. §. 4. d. l. 16. v. nam licet: in quo satis se explicat I Cuius atque indicat non de aliis obligationibus se agere, quàm ex quibus abusive debitorum constitui dicimur, & debnum non nisi improprie recipi quod in obligationibus juris gentium, quæ jure civilis prob. ut & sint neutiq. iam locum habet arg. l. 84. §. 1. de R. l. l. 10. 11. de V. S. Vide aliter hæc explicantes Duar. ad tit. de O. & A. c. 2. D. Lycl. d. c. 19. §. 1. Cuj. d. l.

Ad §. 2. de aut. tut.

13. Tutor in ipso negotio præsens debet autor fieri.

§. h. n. l. 9. §. pen. de aut. tut. Est enim autorem fieri probare quod agitur (non quod actum, quod agendum sit) l. 3. cod. Intervenire, intercedere (non accedere postmodum) Tutor l. 13. h. t. & audire Alibi namque ut in l. 25. §. 4. de Acq. v. o. her. perfectio negotio a-

libi in §. h. n. & d. l. 9. §. p. h. t. in eo ipso, alibi initio ejusdem l. 3. 1. de V. O. adhiberi (sed male) traditur. Difficultas porissimum in vera interpretatione verbi, Negotio. Civiliter, prout omnia accipienda l. 9. de Servit. & cum quodam temperamento, de quo l. 13. de solut. negotium idem perfectum dici potest, & adhuc agi. Illud quoad personas, ut pupilli, quem ante promittere v.g. convenit, quam probet tutor, ac momentum ipsum temporis quo agitur: Hoc ratione intentionis & mentis contrahentium, qui non ante perfecisse quod agunt putantur, quam si extremam manum rei imposuerint, quo periphet & l. 1. de V. O. & l. 1. de solut. Quo sensu & praesumptiones ad negotium ipsum referuntur sec. l. 13. 4. de V. O. nec ante illud absolutum censetur quam tractatu universo expleto sec. l. 1. §. 2. de pact. l. 3. 2. Pro soc. l. 8. C. de resc. vend. Atque ita pupillus si sine tutore, hoc est, absente eo contraxerit, renovari dicitur contractus l. 7. §. 1. de resc. vend. v. l. 6. §. f. de duob. reis l. 13. de solut. Vide hic contrarias Cuj. 13. obs. 31. & Hotom. §. §. 1. Am. resp. 3. 2. liorumque opinionēs.

Ad §. ult.

14. An §. h. dispositio & jure novo valebit? Neg.

Non enim bodie admittitur ad tutelam aut curam, à quo vel cui quicquam debetur Nov. 72. c. 1. Quod si susceptam illam, occasione suecessionis aut simili obligatum capere minorem habere Tutor alius vel curator adjungitur d. N. c. 2. Id verò ita intelligi oportere ratio ipsa dicit, ut tutor tutori, curator curator (nam de viris que pr. d. c. 1. d. Nov. locutus erat Imp. associetur, adde Acc. h.

Ad pr. quib. mod. tut. fin.

15. Quid? an inspectione partium necessariorum pubertas olim aestimata? pudendum.

Statuim ita fere nostri illo argumento moti, Quod Imp. h. impudicam inspectionem habitudinis corporis, & in l. fin. C. Quand. tut. vel cur. est. del. indecoram observationem, inhonestam indagationem hact. dicat. Verum hac mihi ratio levicula semper visis. 1. Cedonaeque argumentum, vestigium, monumentum idoneum virginitatis vel inimi istiusmodi indagationis non tam corporis quam

ingulis. 2. Non pudet & horrida venustate, sed florente Republ.
 agitata hac controversia inter Cassianos & Proculianos Vlp. in frag.
 At illas quis credat rei tam indigna castis oculis auribusq; patrocini-
 atos? 3. Nihil congruit id cum sollicitudine illa Romana, quos
 constat adolescentibus semper custodis tuenda pudicitia constituisse
 Serv. ad illud 5. Aen. Custodem ad sese comitemq; impubis Iuli?
 4. Aspectus quidem fit mentio in d. l. 3. C. si min. te maj. dix.
 l. 3 2. de minor. sed ille non nisi externarum partium et comprobanda
 legitima seu virilis aetatis. Cur g. dicis impudicam et inhonestam in-
 spectionem vocat Imp? Resp. Non tantum ea, quae natura oculul-
 ravit ipsa sanos quoque omnes ab oculis removisse, ut eleg. Cic. 1.
 offic. sed et reliqua fere membra. Illud verecundiae, hoc honestatis
 & pudicitiae causa, quae quam anceps & anxie curata Romanis re-
 statur idem pro Cael. Quae in aetate, inquit, nisi qui se ipse sua gra-
 vitate et castimoniâ, & cum disciplina domestica, tum etiam natu-
 rali quodam bono defenderes, quoquo modo à suis custodiis esset,
 tamen infamiam effugere non poterat. Aliter hac D. Lycl. 7. Mēbr.
 15. c. 3. Ræu. 4. Var. 10. Acc. h. Cuj. in d. l. 3 2. de min. Adde
 l. 2. §. 1. C. de his qui veni. æt. impet.

Ad §. 1. 2. 3. 4. 5. 6.

16. Pubertate itaque a, capitis dim. b, morte c, con-
 ditione, tempore d, causa e, excusatione f, &c. tutela fi-
 nitur.

a) pr. h. l. 1. ult. C. Quand. tut. v. c. id est. R. Dub. Quod teste
 Boeth. 2. & 4. ad Top. Cic. Vlp. in fragm. t. 1. 1. pr. famina etiam
 puberes in tutela. Resp. Antiquum id fuisse & ante tempora Iu-
 stin. arg. l. 1 3. pr. & §. fin. de Tut. & cur. dat. Cuj. h. & ad Vlp.
 d. l. b) Quavis in persona pupilli §. 1 4. h. max. & mediâ regu-
 lariter in persona tutoris v. d. §. 4. At quomodo ista in pupillo eve-
 nient, in quem dolus, qualis in delictis desideratur, l. 7. Ad L. Corn.
 de sic. non cadit l. 22. Ad l. Corn. de fals. l. 1. C. de fals. mon?
 Resp. Distinctio duplex hic adhibenda ætatis & facti, vide supr.
 th. 11. Sed & cur media cap. dim. in tutore exstinguit tutelam.
 Immo ea juris naturalis §. pen. supr. de att. tut. cuiusmodi capitis
 dim.

dim. non facile pereunt, l. 8. de cap. min. l. 17. §. 1. de pæn. Resp. In d. §. pen. originem causamq. tut. ad jus naturale referri, ceterum inritu capitis liberi, in quod exercetur quodque civitatis pars sit, ad curam publicam eam revocatam esse, l. 2. §. 2. Qui pet. tut. ac proinde absurdum visum quem in potestate non cruvis relinqui. Durabunt tamen tutela actiones, de quibus d. ll.

c) §. 3. h. fac. l. 196. de R. I. d) §. 2. h. t. idque & in dativa tut. verum est, arg. §. pr. & §. 1. supr. de attill. tut. l. 80. 11. de test. tut. l. 9. 13. de tut. & cur. dat. l. 12. de Tut. Neque obstat. l. 6. §. 1. D. cod. l. 77. de R. I. *Ista namque non de tacitis conditione ac die, de quibus d. pr. & §. 1. d. l. 10, 11. & d. l. 12, sed expressis loquuntur, in quibus valet regula, Expressa nocent, non expressa non nocent, l. §. 2. de C. & Dem. Don. 3. Com. 7. Diss. Vult. h. in f. e) d. l. 9. 13. de Tut. & cur. dat. l. 17. §. 1. de appellat. f) §. fin. h. vid. inf. de susp. tut. & de exc. tut.*

DISPUTATIO

NONA

Ad tit. 23, 24.

Respondente

HECTORE BOVRICIO LEON.

THESIS PRIMA.

Ad pr. de Curat.



Inores Curatorem habentes sine ejus consensu non obligantur.

1. Quia intelliguntur ejus aetatis esse, ut negotia sua tueri non possint, pr. h. t. l. 1. de Min. intelliguntur, inquam, jure & regulariter, quamvis factorem suam bene quandoque gerere possint, ita accipe

m 2

d. l. 1.

d. l. i. §. fin. de Min. II. Quia minores iure quicquam agere prohibentur, l. ult. §. 2. C. de sent. pall. & rest. III. Quia ante 25. annum res suas administrare non possunt, l. ult. De cond. & dem. Non ante iis committitur administratio rei sue, d. l. i. §. f. de min. l. 22. C. de adm. tut. IV. Quia in l. 3. C. de in int. rest. min. jubetur non servari contractus minoris, idemq. cum prodigo, de quo l. 6. de V. O. conferitur, atque ita quidem ut & restitutio, qua obligationem presupponat, l. 16. pr. & §. 3. de min. removeatur. V. Quia Paterfamilias, non nisi sua potestatis (hoc est, qui neutro iure nec tut. nec cura teneatur, pr. supr. de tut. l. 50. §. 4. de Leg. 1. l. 1. De cur. fur.) pubes, compos mentis obligatur, l. 43. de O. & A. Acc. Bart. Don. in l. 101. de V. O. Gæd. in l. 21. de V. S. D. Lycl. 7. Membr. 15. Diff. Cujac. in d. l. 101. Wesl. ad Tit. supr. de Auth. tut. Vulr. i. discept. 16. per d. l. 101. d. l. 3. C. de int. rest. m. l. fin §. i. de V. O. l. 20. de R. N. l. 8. C. cod. l. 7. §. 2. de min. l. 9. §. 4. de Iurejur. Auth. Sacramenta. C. si adu. vendit. l. 1. §. 13. Ad SC. Treb. §. 2. h. t. juncto pr. supr. de Auth. tut. Quibus ut satis videantur facere Don. & Gæd. dd. II. Non est tamen nihil in quo prater ea hereas. I. Namque constat filium familias minorem ita obligari, ut restitutioni cum ipsi tum patri, qua de peculio tenetur, opus sit, l. 3. §. 4. l. 27. de Minor. At hujus conditionem deteriore[m] etiam, quam aliorum sui juris meritis quis existimaverit, arg. §. 9. de inut. stip. Resp. Filium familias quasi voluntate patris contrahere atque obligari, quoties peculium habet, l. 4. pr. & §. pen. de pcc. Itaque, ut iusta sit comparatio utriusque, in minore quoque parem Curatoris assensum merito desiderari. II. Annon magno incommodo hujus ætatis homines afficerentur, si commercio iis quasi interdiceremus, cum neminem cum iis patimur contrahere, sec. l. 24. §. 1. de min. cum laico utique semper paratum sit restitutionis auxilium, arg. l. 27. ac t. t. cod. Resp. Posse huic rei mederi consensu à curatore prestito (etiam, ut puto, generaliter) res suas agentibus. III. Nonne absurdum minus Iuris concedere puberi, quam impuberi? Hunc in rem suam contrahere permittimus pr. supr. de auth. tut. & obligari concedimus ubiunque locupletior factus vel ipse, vel pater aut Dominus, l. 1. §. f. l. 3. Com-

mod.

mod. l. 1. §. 3. de pec. In ceteris etiam naturaliter teneri fuimus
 disp. prox. supr. Puberem, cuius utrobique consilium & iudicium
 firmitus quoque esse negari non potest, districtè à tota hac re arceamus?
 Resp. Curatorem bonis minaris praefici, & principaliter, &
 ita, ut quisque intelligere possit ac debeat. cum illo rem transigi oportere:
 Tutor personae potius & ob necessitatem (ratione defensionis)
 rebus per consequentiam, ut non mirum si curatoris potestas in rerum
 administratione magis eluceat atque etiam attendatur. Deinde non illud negatur,
 posse minorem sibi alium obligare, quod ei non magis quàm prodigo,
 quicum consensur, negari debuit, l. 6. de V. O. juncta d. l. 3. C. de restit. nun. IV. Cum in pupilli persona sapius,
 in minoris tamen nusquam naturalis obligationis mentionem faciunt
 Icti: Id verò non alia de causa factum verisimile, quàm quod hunc
 Civiliter semper & efficaciter obligari consenserint, salvo tantum re-
 stitutionis remedio. Imò verius est in Minore non fuisse dubita-
 tum an naturaliter obligetur, quod huic consensus facultas naturalis
 minimè desit, ut pupillo.

Ad §. 1.

2. Inviti tamen Adolescentes Curatores non accipiunt a, praterquam in litem b.

a) §. h. n. Cuius ratio illa, quae traditur in l. 2. Si quis à par-
 man. fu. §. fin. lupt. de his qui fu. v. al. iur. . II. Et quia Lex
 12. tab. non nisi de pupillis, prodigis, furiosis locuta, fac. l. 120. De
 V. S. §. 3. inf. h. t. l. 1. 13. de cur. fur. . III. Nequo usquam
 leges necessitatem ius dicentibus imponunt curatoris dandi, prout de
 tutoribus tantum in l. 1. de iurisd. juncta l. 1. §. 6 de mag. convē.
 IV. Confirmat quod dicitur in l. 13. §. f. De tut. & cur. dat. Mi-
 noribus desiderantibus Curatores dari solere: Et in l. 2. §. 4. §. alias
 l. 3. §. f. Qui pet. tut. l. 6. C. eod. tit. Non alium minori curatorem,
 sed ipsum sibi petere oportere: & in l. 5. §. 5. de admin. tut. Tu-
 toris officio non id incumbere ut petat Curatorem, sed ut ejus rei ad-
 moneat pupillam suam iam puberem facturam. Denique quod insci-
 ente, nec mandante pupillo aut pubere, petitus, datus Curator pro non
 iure dato sit, ac gesta ab eo, neq; ad ipsius, neq; minoris periculum,

sed ejus qui petierit, pertineant, d. l. 2. §. 5. l. 3. §. 2. de tut. l. 43. §. 3. de proc. At si iuvino etiam ignoranti et absenti dari posses, l. 26. de R. l. l. mo nec ipsi aliter coguntur petere, quam si res eorum exigit d. l. 6. C. Q. per. tut. Quid g. cavillamur? aut Tribonianū hic negligentie, insensu & fraudis arguimus? At, inquirunt, Ulp. in l. 1. §. f. de minor. usque ad 25. annum curatorem auxilio regi docet, nec ante rei sue administrationem ijs committi debere, quamvis, &c. Resp. Nihil hic de iuvitis cum id tantum referri, quod in usu & solitum: (quo pertinet & l. 50. §. 2. 3. de Leg. 3. l. ult. de cond. & dem. l. 3. §. f. de postul.) Itaque commode de volentibus, scientibus, petentibus sec. d. l. 2. §. 4. 5. d. l. 3. §. 1. desiderantibus sec. d. l. 13. §. f. raturum habentibus, sec. d. l. 43. §. 3. accipi potest. Huc facit vox, auxilio (qua vivunt Ulp. d. l. 1. §. f.) que opem advocatam sive designat. Tum illud, debet, non id quod ipso jure fiat, sed quod fieri conveniat à Magistratu, cujus de ea re notio sit, denotat. Pròinde consentaneum de ejusmodi administratione loqui l. C. que beneficium restitutionis excludat, ut videtur voluisse Acc: ibid. per quam rem suam à curatoribus, quibus semel subdi capere, recipiant maturius, ut Bart. h. l. quod cum causae aliqua cognitione committatur, sec. l. 105. de R. l. Vide Ant. Fabr. in rat. ib. Simile est quod ex Capitol. in Ant. Phil. affertur. Neque enim cogi, sed accipere omnes adultos curatores constitutum refert. Quomodo verò accipiunt? si desiderent nimirum, arg. d. l. 13. §. f. de tut. & cur. & d. ll. Minus etiam faciunt, l. 33. §. 2. l. 5. §. 5. de admin. & per. tut. Nihil enim aliud d. l. 5. §. 5. desiderat in tutoribus, quam ut commoneant puberes, non ut ipsi petant, quamvis id posse non negem, lec. d. l. 6. 7. Qui per. tut. sed sui potius, ut redditis rationibus absolvantur, quam minorum causa. Verum d. l. 33. §. 2. non nisi quod fieri soleat ostendit. Neque verò negamus, Curatores dari solitos fuisse, sed & volentes accipere solitos contendimus. Replicabis absurdum per se esse homini rerum imperio ac vix egresso 14 annis patrimonij sui, sapenumero diffusi, rationes mox committi, cum melius esse censeat, Imp. in l. ult. §. 5. in f. C. de bon. q. lib. contrari juveniles calores, ne cupidini dediti, tristem exitum sentiant, qui eos post dispersum expectat patrimonium: Atque alioqui publicè interesse, ne re sua quis malè utatur

tur, §. f. supr. De his q. su. v. al. iur. Quod utique in illo timendum,
 qui per acutem nec bene vis didiceris, sec. d. l. 1. pr. & §. f. de min.
 Respond. loqui Imp. in d. l. ult. §. 5. de alienatione atque oppigno-
 ratione rerum, quam nos quoque nihilo magis concedimus, tot. tit.
 de reb. cor. q. sub. tut. v. c. Deinde & à Tutore sic rationes pupilli
 componi oportet, uti prescribit, Novell. 72. c. 6. 7. 8. Quq. facto
 nemo nisi voluntate sua cum minore contrahet, ut de se, si decipitur,
 quod queratur tantum habeat. Si debitorem conveniunt pubes, adeat
 prætorem ille, sec. d. l. 7. §. 2. de min. d. l. 1. 6. 7. C. Qui pet. tut. l.
 25. 27. C. de admin. tut. Reditus tunc ipsi dependuntur, d. l. 25. 37.
 In ceteris si malè rem gerit, piratum auxiliū restitutionis, d. l. 1. c. c.
 de min. Profundū, perdit, potat., nonnūc facit? Hic amicorum,
 propinquorum, Iudicis cura, l. 27. cod. l. 1. & c. c. de cur. fur. l.
 ult. C. de leg. tut. Ne quid detrimenti res minoris capiant,
 b) Hoc est, ut interpretor, controversiam quamlibet, non de qua
 iudicium utique captum ordinatum vè sit, ut concilietur locus hic cum
 d. l. 7. §. 2. De min. d. l. 1. 6. 7. C. qui pet. tut. quamvis ea l. pro-
 priè alias dicatur, l. 25. §. 7. de pet. hær. l. 1. §. Rem. rat. hab. ad-
 de l. 1. 2. C. Qui leg. per. standi in jud. hab.

Ad §. 3.

3. Prodigis non ipso jure, sed à Magistratu bonis in-
 terdicti usu jamdudum ac rectè receptum est.

I. Quia quæ facti non iuris, in sola equitate, vel ut alij legunt,
 æqualitate consistunt iudicis arbitrio relinquendi, arg. l. 32. de u-
 sur. & fract. l. 14. de div. & temp. præsc. l. 5. §. 2. de agn. & al.
 lib. II. Quia & gestū ab eo, qui prodigus aperte, ipso jure valent
 quando ipsi bonis interdictum sit, l. 5. §. fin. de admin. tut.

III. Quia meritis interdictio introducta est, l. 1. de cur. fur.
 At quis dixerit istā ratione cuiquam rerum suarum administratio-
 nem ademptam fuisse, aut potuisse adimi sine prætoris interventu?

IV. Idem probant evidentiissime l. 15. de cod. tit. verbo potest. I-
 tem l. 27. de min. verbo, debeat, quæ his, quæ à Magistratu,
 non quæ ipso jure perficiuntur, conveniunt ac quadrant. Lex enim

in m-

in instanti operatur, atque efficit, quod vult, simulatq; commissa est, secus utque ille qui primam causam cognoscit, dispiciat quid possit, quid debeat statuere, l. 85. §. f. l. 105. de reg. iur. l. 9. de off. præf. l. 9. §. 1. de off. proc. V. Expendendum omnino quod in d. l. 27. responsum est, Agnatos affinesque etiam invito inolefcente audiri re-stitutionem petentes adversum ea, quæ ab ipse gesta sunt. Eo namque ipso consistere illa ipso jure convincitur, arg. l. 16. pr. & §. 3. cod. tit. & simul iure pretorio, unde restitutiones arg. l. 1. de min. in persona minoris rem ipsam inductam esse, d. l. 16. pr. adde his ipsis; l. 10. 16. §. 1. de cur. fur. l. 105. de R. l. 112. §. f. de tut. & curat. dat. Paul. 3. Sent. 4. Vall. Max. l. 3. c. 5. & l. 8. c. 6. Vide Ioan. Goedd. de contr. & com. stip. c. 7. n. 134. & seqq. Cujac. ad l. 6. de V. O. Vigl. Zuichem. ad §. item prodigus. 2. Quib. non est per. f. test. Diss. Don. add. l. 6. Fachin. 2. contr. 63. & alij apud eundem.

4. Neque eo tamen minus legitimam agnatorum in eos ipsos curam etiam hodie agnoscimus.

I. Discretè namq; in §. h. n. & l. 13. de cur. fur. Vlp. t. 12. §. 1. ex lege 12. tab. Curatio ad illos pertinere dicitur. II. Legitimus nuncupatur hic ipse Curator in d. l. 13. III. Lege interdicitur prodigo rerum suarum administratione, l. 1. de cur. fur. l. 6. de V. O. l. 18. Qui test. fac. p. At valdè imperfecta illa, si non simul de curatore prospexisset. IV. Prospexisse vero & inde colligitur, quod usu postmodum inductum esse, ut Curatores dicerentur à Presidib. & Præf. in d. §. h. n. d. l. 1. tradunt Interim enim sine curatoribus prod. egisse neutiquam est consentaneum. V. Separata sunt, aut separari utique possunt Interdictio, quæ ex facti qualitate personaq; variè estimanda sit, supr. th. prox. & Curatoris datio, quæ legi vi ac potestate non minus ad exitum perducì hic potest, quam in tutela agnatorum, supr. pr. de Leg. agn. tut. Neque movet in contrarium §. h. n. & d. l. 1. verf. sed solent: l. 5. cod. Quibus innui videatur, non nisi dari solere hodie Curatores: satis enim commodè accipiuntur, ex l. 13. iis de casibus, quando vel agnati nulli sint, vel inhabites, Diss. Pac. h. Hot. 8. obl. 5. Cujac. in not. Borch. h. Wef. h.

Ad §.

Ad §. 5.

5. Tutorem habenti tutor dari non potest a, nisi causa cognita b.

a) §. h. n. l. 20. de tut. & cur. dat. l. 9. C. qui pet. tut. l. 9. C. qui dar. tut. p. ubi Gothofr. l. 5. C. de test. tut. l. 1. de Iurisd. secus in Curatore, l. 20. §. f. de tut. & cur. dat. cuius differentia rationem bene reddit, Cujac. in par. C. in q. caus. tut. hab. b) Verba sunt, l. 10. C. Qui dar. tut. poss. *Que non frustra adjecta, eo-que ad §. h. n. (Nam pro curatorem, legi oportere, Tutorem, in d. l. 10. bene docet Cujac. 17. obs. 6.) quoq; transferenda existimamus. Non desunt enim aliqui, quæ sine illis si esset, regula superioris vim in dubium revocare possint, Ut, l. 1. in l. 9. de tut. & cur. dat. Cuius ratio redditur in l. 17. §. 1. de Appell. II. In l. 4. C. in quib. cal. tut. hab. quam locum habere cum plures simul dati, qui pro uno sint, l. 23. de Tut. & Cur. l. 11. §. f. de test. tut. bene notat Cujac. hic. III. In l. penult. de Tut. Quamvis ea & aliam quoque interpretationem admittat, ex l. 40. de excus. IV. In l. 15. de Tut. propter periculum, quod ab hostibus damus timetur, incertam redditus spem causamq; efficit. V. In Nov. 72. c. 2. Cuius ratio ex veteri usu, de quo Vlp. t. 11. §. 23. repetenda. VI. In l. 19. 21. §. 2. de excus. cuius rationem innuit, §. fin. d. l. 21. VII. In l. 9. §. 8. de adm. tut. Verum verba huius §. (cum qui ad augmentum datus) commodè interpretemur de curatore, ex §. seq. & l. ult. C. in quib. cal. tut. hab. vel ex d. l. 19. 21. §. 2. f.*

Ad d. §. & seq.

6. Cæterum Curator, Adjutor, Actor adjungi ac constitui potest.

§§. hh. nn. l. 13. pr. & §. 1. de tut. l. 24. 32. §. fin. de admin. & per. tu. l. 15. 16. de tut. & cur. dat. l. 10. §. fin. l. 11. 12. de excus. Cæterum an & quâ verè dicatur in locum ejus, qui ad tempus excusatur à tutela, curatorem dari dicemus, infr. disp. pr. ad §. 2. de excus. Actor verò uti constituitur? an à tutore, ut l. 11. C. de procur. d. l. 13. §. f. & l. 9. Rem rat. hab. innuunt: an à Prelo-

re, ut d. l. 24. de adm. tut. & §. h. n. fin. traditur? An quod dicitur, Præst. constituere ad permissionem, de qua d. l. 13. pertinere? Aut quod tutorem idem facere traditur, sec. d. l. 11. d. l. 9. ad petitionem? (Ita ferè in l. 1. pr. de off. quæst. Romulus dicitur creasse quæstores suffragio populi.) An hoc in tutore invito locum habere? An promiscuè fieri, neque interesse utro modo fiat, utroque posse discimus? sic Bart. in d. l. 9. n. 2.

Ad pr. de satisfd. 7. Merito constitutum ut Tutores Curatoresque satisfident.

Ut usquequaque consultum sit pupillis pr. h. n. ne ullum damnum habeant, arg. §. 1. supr. de auct. tut. Et sollicitudo parentis representetur ubique publica cura l. 2. §. 2. qui pet. tut. Promdeque & Imp. amat per omnia Pater existere eorum, qui sibi auxiliari nequeunt, ut loquitur in Nov. 72. cap. 8. in f. Simus sites, Itane par esse gravari eum (neque enim leve id onus arg. l. 2. §. 1. de cust. reo. l. 66. ad SC. Treb.) qui invitus ad tutelam compellitur, sec. l. 5. 6. de tut & cur. dat. Contra regulam, Afflictionem afflictio non addenda. Resp. id postulare & excusare utilitatem pupillorum: Tum non omnes perinde gravari, pr. h. n. Sed & ad omnium onus pertinere, quod Remp. tangit. Denique si substantiam idoneam habeat tutor defendi posset satisfactionem cessare, arg. l. ult. §. 6. C. de cur. fur. Ceterum fidejussore requiritur, arg. d. §. 6. Ut in ceteris satisfactionibus prætoris l. 7. de præst. stipul. l. 1. qui satisfd. cog. l. 3. de fidejuss. l. 3. C. de V. S. N. 53. c. 2. 3. §. 2. N. 112. c. 2. Quamvis contrarium ferè communi calculo sit receptum. Certè mirari suis nequeo cur inquisitionis illius veteris tam nulla hodie appareant vestigia: Aut unde in Stilum nostrum inferiorum judicum (Nam apud Curiam aliter observatur, decerniturque simpliciter tutela vel cura) irreperis expressa bonorum omnium (loco satisfactionis) oppignoratio, cum ipso jure tacita hypotheca eadem sint obnoxia, arg. l. 20. C. de adm. tut. d. l. ult. §. 5. C. de cur. fur. quæ non nusquam tutior ac potentior, arg. artic. 2. l. 1. o. l. 1. Const. nostratum.

8. *Ad §. 1.* Inter plures uni administrationem decerni commodius visum.

§. h.

9. *Ad §. 2.* Hæredes quoque Magistratum *a* conveniri possunt *b*, at non nisi doli, vel latæ culpæ nomine *c*.

n. 2.

DISP.

DISPUTATIO

DECIMA

Ad tit. 25. 26.

Respondente

WILHELMO VALCK Surphan. Geldro.

THESIS PRIMA.

Ad pr. de Excus.



TITULA munus publicum est, ut & Cura.

Pr. h. n. l. 9 de his q. su. v. al. l. 1. l. 1. C. Quod cum eo q. in al. por. Partim quia ad eam publicam revocata est, l. 2. §. 2. Qui per. tut. Nov. 72. c. 2. Partim quia autoritate publica invito quoque imponitur, l. 1. de jurisd. l. 1. ult. de mun. & hon. l. 5. §. 6. de tut. & cur. dat. *Neg, ergo movere quem convenit, Quod Reip. munus, atque item provinciale esse negetur in l. 6. §. 13. de Excus. Quod à civilium & publicorum munerum ordine ac jure seceratur l. 15. §. 12. l. 17. §. 3. cod. Quod privatum munus dici videatur in l. 17. §. 4. cod. Ut enim jus, ita et munus diversimode publicum dicitur, quâ immediatè in Reipublica occupatur, & ad omnes pertinet ut in l. 14. §. 1. De Mun. & hon. l. 239. §. 3. De V. S. Et quia per consequentiam fac. §. fin. supr. de his q. s. v. al. jur. l. 4. D. cod. Illo intuitu munus ejusmodi esse negatur tutela, arg. l. 2. §. pen. Ad munic. Hoc non item. Vult. h. n. l. 2. Cuj. in l. 6. §. grammatici, D. h. t.*

2. Proindè non promiscue ab ea se excusare licet *a*, sed l. vel ob liberos *b*.

a) Ratione redditur l. 1. de vacat. & exc. mun l. 3. §. 1. §. de mun. & hon. b) sec. pr. h. n. l. 2. §. 2. 3. 3. l. 36. D. h. t. l. 1. C. qui mun. lib. Ras. duplex afferri potest ex l. 3. §. 6. & 17. de mun. & hon. junct. l. pen. de agn. & al. lib. l. 20. §. 1. fam. etc. & sim. quod tr-

ge.

rescriptum est in l. 1. §. f. de vac. & exc. mun. Et si quis tres liberos incolumes habeat non liberari (secus quam pr. h. n. traditur.) Et in l. 1. C. Qui mun. lib. libro. 10. Numerum liberorum non excusare, dextrè accipiendum est, quasi dicatur non à quibusvis muneribus, neq. quemlibet numerum excusare posse arg. l. 2. §. 1. de vac. & exc. in. Nisi quis d. l. 1. §. f. De provincialibus Italicisve accipiat. Ac d. l. 1. C. Qui num. de patrimonialibus muneribus sec. l. 5. §. 1. de jur. immun. idq. eo confirmatur, quod d. l. non de muneribus, sed muneribus loquatur.

Ad §. 1.

3. II. Vel fisci procurationem.

Dub. ratio, Quod potius prohiberi quàm excusari videatur, arg. l. 1. §. 9. 10. 11. Ad l. Cor. de fals. l. 49. Loc. fac. l. ult. C. Qui da. tut. p. l. un. C. Ne tut. vel cur. vet. & cond. Resp. dd. ll. de conductoribus vectigalium similibusque fisci debitoribus loqui, non de iis, qui cum dignitate res fisci agunt. Atq. etsi illud contrarium ratio videatur postulare, contra tamen in §. h. n. l. 12. §. f. l. 41. D. cod. l. 10. C. eod. rescriptum esse. Tralatium v. nullam esse illationem ex contrariis sumtam, ut lex obstat.

Ad §. 2.

4. III. Vel Absentiam Reip. causâ.

§. h. 2. l. 12. de tut. l. 15. 16. de tut. & cur. dat. l. 10. 45. de excus. l. 2. C. cod. l. 1. C. Si tut. vel cur. Reip. c. abs. l. 9. de tut. & rat. distrah. l. 3. §. 10. de susp. tut. Difficultas autem hic suboritur, Tutor hic esse desinat, an dures: Tum an in locum ejus Tutor alius, an Curator dandus sit: Illud enim in d. l. 12. d. l. 9. l. 9. §. 10. Hoc d. l. 15. 6. §. h. n. §. pen. supr. de Cur. l. 14. §. 3. de Sol. l. 11. §. 2. de min. tradi videtur. Resp. Etsi in d. l. 12. & similibus plerique vocem Tutoris pro Curatoris positam existiment, atque in rei summa parum interesse videatur, quo nomine designetur is, qui substituitur: probabilius tamen est distinctio, Accur. in d. l. 11. §. 2. An trans mare abesse quis cogatur, an non. Illo casu, propter periculum & incertum maritimi itineris, (de incerto navigationis vide

l. 4. inf. de donat c. don.) deponere potest tutelam, qui profecturus est, & utilis pupillo tutorem substitui (sec d. l. 9. l. 3. §. 10. arg. l. 19 De auth. tut. l. 17. §. 1. de Appell. Quod si & illud dicemus, interesse an tutor, qui absfuturus sit, periverit tutorem, an curatorem substitui ex d. l. 3. §. 10. de susp. tut. in qua & illud notandum, quod non utilem actionem IC. concedit.

5. Ad §. 3. IV. Vel Potestatem.

Sec. l. 115. de V. S. §. h. 3. l. 17. §. 5. l. 41. §. 1. D. eod. Variè tamen et hic leges loqui videtur: Nam in l. 20. §. f. de test. tut. etiã Praetorem ac Consulem dari posse tutorẽ traditur, quia l. 12. tab id confirmet. R. Id eo pertinere, ut potestas testatoris designetur, de qua l. 120. de V. S. Non tamen ut excludatur excusatio D. Gothofr. ib. Perindè & magistratus municipalis dari potest l. 19. §. 1. de tut. & cur. dat. l. 3. Qui pet. tut. Edils l. 17. §. 4. de excus. qui & ipsi potest. habent arg. l. 26. Ad mun. l. un. si quis dic. n. obt l. 12. 14. de per. & com. r. v. §. 9. supr. de Inst. & lur. l. 1. & t. r. de æd. ed l. 1. §. 1. & seq. de viã. publ. R. Id eodem modo intelligendum, De magistratu n. in d. l. 19. & 3, iusta dubitatio supererit ex l. 4. de rec. & q. arb. l. 13. §. 4. Ad Treb. Qua tamen removetur eo, quod ipsi Duumviri magis Pratoria, quam sua Authoritate tutores dare intelligantur arg. IC. §. 6. de mag. conv. §. 4. §. 5. supr. de att. tut. Neq, video cur inepta Cui. hac interpretatio ad d. l. 17. §. 4. quibusdam putetur, cum in d. l. 29. de test. tut. similiter loqui IC. negari nequeat: Et aliequi dationem efficacem excusatio naturaliter præsupponat: Denique & magistratus civitatu remitti à tutela & cura nominatim scriptu sit in l. 6. §. 16. D. h. r. ut d. l. 19. d. l. 3. nec aliter accipi possint. Replicabis, propter magistratum, quem in municipio quis gesturus sit, tutela excusationem non habere l. 13. D. h. r. Resp. multum interesse magistratum quis gerat an gesturus sit. Tutor enim petitus ante decreti diè si aliquod privilegium quasit, recte institutionem petitionem excludere non potest l. 28. eo l. Neque h. §. n. excusatur qui habiturus sit, sed qui habet potestatem, fac. d. l. 17. §. 5. eod. Queri, possit cur igitur, qui Senator factus sit, excusetur l. 15. §. eod. R. Hunc non ob potestatem, sed Dignitatem, neq, promiscuè, sed cùm modo.

modo excusari §. 3. ead. l. Tum id ideo videri placuisse, ut ordinum
iusta constaret distinctio & dignitas sec. l. 1. §. 13. De vent. insp.
cust. part. adde Cuj ad l. 2. D. h. t. infine Diss. diversimodè Acc.
Ioh. Fab. Wes h.

2. Ad §. 4. Aut litem:

sec. §. h. n. qui supplendus ex l. 21. D. r. l. 16. C. eod. & accipien-
dus §. fin. supr. De auth. tut. Nov. 72. c. 1. 2. vide & l. 20. h. t.

7. Ad §. 5. Aut tria onera tutelæ vel curæ:

Id pluribus explicant ICi in l. 2. §. fin. l. 3. 4. 5. 6. 15. §. §. fin. l.
17. 31 pr. & §. f. h. t. Lun. C. De his qui num. tut. quam emendas
Wes h. sed frustra. Quidni enim ibi defunctoriè interpretemur scri-
ptum esse, pro dicis causa, ut tutela non gravis speciem prætendens, de-
fingi possit. Id non sine causa quarat quis, cur ex numero patrimonio-
rum potius, quam personarum tutela hic computentur sec. §. h. n. &
d. cum Tutela ad personas earumq; jura magis pertineat, pr. & §. 1.
de Tut. Resp. Spectari hic onus & gravamen ipsius tutoris: Tum
illud pertinere ad essentiam Tut. hoc ad administrationem, quarerum
connexam habet rationem, & quidem difficiliorem, eoq; ad excusa-
tionem merito proficit, arg. d. l. 3. §. 15. de Mun. & hon.

8. Ad §. 6. Aut paupertatem:

pr. h. 7. 40. §. 1. ff. h. t. Acquisitio tutelæ personale est munus, non patri-
monij, in quo sumtus postuletur sec. l. 1. §. 3. 4. De mun. & hon. sed
quod sola animi provisione & corporalis laboris intentione sine aliquo
gerentis detrimento perpetratur, ut loquitur IC. in l. 18. §. 1. eod.
Resp. Pauperem ita se imparem oneri demonstrare posse, si ostenderit
res opesq; omnes in manibus sibi sitas esse, quas si alibi occupet, idoneè
se suosq; exhibere nequeat, fac. l. 5. §. 7. De agn. & al. lib. Acc. h.

9. Ad §. 7. Aut valetudinem:

Qualis in §. h. n. l. 10. §. f. ff. eod. describitur, non qua in §.
pen. supr. De cur. l. 13. De tut. Neque de cecitate quicquam du-
bito, l. 40. h. t. l. un. C. Qui morbo quamvis hæsit Wes h. pro-
pter l. 16. De auth. tut. l. 1. §. 5. de postul. (quibus adde l. 43. de
procur.) sed immerito, cum satis commodè ei aptentur, qui volens re-
sisteret tutelam, ut in l. 6. de iudic.

10. Aut

10. Aut imperitiam literarum.

Non quamvis, sed qua administrationi insparem quem faciat, (nam de hoc genere hic agi § §. precedentes arguunt.) id quod verba §. h. n. quamvis &c. innuunt, quibus per adversariam corrigitur & circumscribitur regula precedens, ut conveniat cum l. 6. §. f. D. h. t. A. Aug. 16. A iter Wes. h. per l. 7. de Adm. tut. cui Respt. Vult. 1. dilc. 8. ex l. fin. § 2. 3. C. de jur. del. l. fin. C. de Iurisd. om. i. l. 10. C. Qui test. fac. p. l. 93. §. 1. De acq. v. om. h. t. l. 6. C. de decur. Aliter Lycl. 1. Memb. 12. Al. Hor. h. Cuj. & Gothofr. ad d. l. 6. §. f.

Ad §. 9. 11. 12.

11. Aut inimicitias a Statusve quæstionem, b:

a) Capitales sc. l. 6. §. 17. D. h. t. que ex lite capitali orta A. Aug. in d. §. 17. Que tamen expositio durior merito videatur. b) §. 12. h. t. d. l. 6. §. pen.

Ad §. 13.

12. Aut ætatem majorem a minoremve:

a) 70. sc. annorum l. 3. de jur. im. l. 2. §. 1. De vac. & exc. mun. l. 3 §. 6. D. mun. & hon. l. ult. C. Qui æt. se exc. lib. 10. ubi vitium notat. Gothofr. ib. licet aliter interpretetur Acc. ib. ex l. 2. §. f. de dec. que septuagenarium à muneribus tantum excuset, Eum verò qui 55. annos excesserit à decurionatu ob rationem l. 11. eod. b) §. h. n. l. ult. C. de leg. tut. Quibus cum se primum constituisse proficetur Imp. ut nec admittantur, nec excusatione opus sit, An igitur antè aliud obtinuit? Id quidem verba loquuntur, res negat. sec. Wes. in §. 2. supr. Qui test. da. tut. p. Cuj. ad tit. supr. De fiduc. tut. qui olim ipso jure tutores fuisse minores contendunt, arg. l. 32. §. f. de Test. tut. §. 2. supr. Qui test. da. tut. p. juncta l. 10. §. 2. d. t. l. 10. §. 7. ff. h. t. l. 73. de R. l. ac proinde in l. 16. §. 1. de Tut. l. 48. de leg. tut. verba (perfectæ ætatis) à Triboniano adjecta esse. Verum id neutiquam patitur l. 9. §. 1. De tut. & rat. distr. Et quis credat legem 12. tab. ita acceptam fuisse à Prudentibus, ut fratres impuberes in mutua esse tutela existimarentur? Et nonne absurdum.

furdum, ut idem in duobus pupillis agnatis statuantur, parentibus eorum simul mortuis, vel modico intervallo. Atque ubi quaso exemplum rei huius vel unum? Quae ratio cuiquam imponat in una tutela plures? Aut quem alieno nomine ad tutelam obliget? Quid igitur sita statuamus? Minores nec olim ad tutelam vocatos fuisse, hoc est, quamvis legis verbis vocari viderentur, sententiâ tamen excusatos fuisse. Non ut prohiberentur, ne verecundiâ eorum gravaretur, fac. l. 5. de V. S. sed ut se excusarent, vel ipso iure quasi per Prætorum ultro excusatos fuisse. Sic furor excusat l. 12. h. r. quo pertinent verba d. l. 32. d. l. 10. §. 7. molestari, onerari. Sed & in d. l. §. 7. vers. donec quidem impubes: vocem impuberis, etiam ad minorem 25. annis referendam puto, sec. l. 50. §. 5. 6. De leg. 3. cum aliqui de eo nihil definitum esset à C. Denique & utroque loco (non ut Cuj. primo tantum) verbo, Κηδυνὸν tutorem non curatorem, designari consentaneum. Imo et si vox quoque curatoris retineatur, non eo tamen minus rectè defenditur impubes tutores non esse. Nam & qui ad tempus excusantur desinunt tutores esse, arg. d. l. 9. pr. De tut. & cur. dat. l. 3. §. 10. De susp. tut. d. l. 10. §. 6.

13. Ad §. 15. Professionem a ac similes b.

Roma vel in patria v. §. 5. h. l. 6. §. 12. & seqq. 11. l. 8. §. pen. de mun. & hon. b) De quibus passim ff. h. r.

14. Ad §. 16. Qui autem volunt se excusare non appellant.

Quid sibi velit his verbis Imp. non satis convenit constâtq; inter nostros. Alij necessitatem tantum appellandi, non item potestatem remitti sec. l. 1. §. 2. Quand. app. C. Alij & hanc prædicti existimant solamque excusationis contestande citra provocationem usum admittunt hodie. Ego ex quo tempore libellum hunc explicare capî, ita semper locum hunc interpretatus sum publicè privatimq; Olim promiscuè valuisse regulam, qua traditur in d. l. 1. §. 1. l. 4. 7. l. pen. C. de Appell. l. 3. §. fin. de vac. & ext. inuân. Quicunque ad civilia munera vocentur si appellationis auxilio non utantur consensu suo nominationem confirmant. Caterum cum hæc res difficultatibus non careret (quod à testatore & lege dantur tutores, à quibus ut appel-

laretur non perinde usitatum, & à Prætoribus & Præsidiis ipsis, à quibus provocatio & difficultior: Inductum videtur et Anton. constitutione. Ut cura auxilium illud excusatio proponi possit d. l. 1. §. 1. l. 13. ff. h. t. Ac cum appellationem intra biduum triaunum & sec. d. l. 1. §. 5. interponi oporteret, Excusationi largius tempus impertitum §. h. n. d. l. 13. §. 1. & seqq. Hinc cum commodior hac ratio appareret, frequentius quoque eadem iniri capta. Id autem Imp. hic designare arbitror: Quid fieret (simile in pr. supr. de curat. juncto §. 2. eod. tit.) inquam, non quid fieri posset, oportere vè. Alioqui nec appellandi facultatem sublatam statuo, arg. d. l. 1. §. 1. verb. non oportet. Et verb. frustra, ubi de necessitate agere IC. d. l. 1. §. 2. textus dilucidè stendit: facit l. 16. verè. cum liceat, l. 13. verbo, necesse, ff. h. t. l. 13. C. eod. facit l. 39. §. 6. de adm. & per. tut. Neque movet quod alias suis heredibus aditionem non esse necessariam scriptum sit in l. 14. de su. & leg. hæc, quo nihil aliud denotetur, quam nullam, quam super vacuum eandem esse l. 7. de Inoff. test. Nam id non nisi improprie, & ἀναπορίτως, ut loquitur IC. in l. 9. ff. De su. & leg. hæc, respectu sc. extraneorum dictum est. Alienior verò interpretationis ratio merito videatur, quod alibi abusive dictum ad alia, & quidem tot loca transferre, quibus necessitatis verbo proprie usos esse IC. conjuncta ac Synonymica satis demonstrant, confer l. 13. §. 12. h. t. Sed & mentio exemplaque eorum, qui appellarunt, non omnimodo exolevisse appellandi usum convincunt, ut in l. 4. 16. ff. h. t. l. 20. l. 39. §. 6. de Adm. tut. l. 28. de Tut. & cui dat. l. 60. §. fin. de Rit. nupt. l. 17. §. f. de Appell. Quæ loca ut quis accipiat de provocatione à sententia, nec verba, nec res ipsa patimur, adde Cujac. Gothofr. ad d. l. 4. Diff. Non. 3. Com. 9 & cxi. ad §. h. n.

15. Excusant verò se Tutores Curatoresque cujuscunque generis, id est, qualitercunque dati sint.

§. h. n. r. r. D. & C. de Exc. Nusquam enim leges distinguunt. Cuj. tamen h. & ad tit. 1. Vlp. Legitimos tutores se non excusare defendit, arg. §. h. n. verb. dati juncta l. 13. ff. h. t. l. 5. De leg. iur. item §. 1. inf. de hæc. qual. & diff. & Vlp. d. r. 1. §. 16. Sed va-
pulat

pulas hic quam misere, & quæ non manui? vide Vult. Ant. Math.
& alios h. contra differentes, per l. 9. C. h. t. l. 14. C. de Leg. tut. l.
9. C. Quidar. tut. l. 1. §. l. 20. D. h. t. Nov. 188 c. 5. Quid si à
viro sanè docto inscitie notâ removeamus? Atque existimemus de su-
scepta tutela sensitse, quæ legitimum se abdicare negat: Vlp d. §. 16.
pro ut legatum semel agnitum repudiari nequit. Plane ll. & Nov. sup.
allegata commode de suscipienda tutela accipiuntur.

16. Ad §. 19. Maritus uxori datus Curator excusare
se potest.

§. h. n. l. 17. C. cod. Imo verò nec creari, nec dari potest, l. 2. C.
Quidar. tut. p. l. 14. de cur. fur. Frustrâ itaque se excusat, qui
nr. admittitur, nedum cogitur. Resp. Acc. Excusationis verbum
hoc abusive sumi, ut & alias in l. un. C. Qui morib. verb. furio-
sus. l. 12. ff. h. t. l. 28. §. f. l. 29. ff. h. t. Unde & in d. l. 17. excusare
se debere rescriptum est. Deinde ut se excuset potius quàm removea-
tur constitutum dictumque non ineptè coniecimus in honorem mari-
monij, propter quem verecundius agi cum marito oporteat, l. 2. §.
§. 2. rer. amot.

DISPUTATIO

VNDECIMA

Ad tit. ult. liberi primi.

Respondente

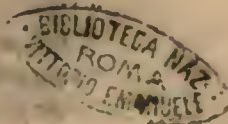
ROBERTO TER BEECK Zvvollan.

THESIS PRIMA.

Ad principium.

V S P E C T I A crimen ex leg. 12. tab. descen-
dit b.

a) Suspectus quis sit definitur in §. 5. l. h. Is nem-
pe, qui non ex fide tutelam gerit, fac. l. 3. §. & seq.
l. 1. 8. D. cod. l. 5. C. cod. l. 3. §. 1. de rebus
o. 2. auth.



auth. Iud. poss. Quae descriptio scrupulis tamen non caret. Dix-
 it quis namque; non utique ex fide estimari suspectum quemque,
 cum etsi quid inconsideranter d. l. 3. §. pen. per segniorem, rusticita-
 tem, inertiam, simplicitatem, ineptiam d. l. 3. §. f. l. 4. §. f. eod. culpam
 §. 6. l. h. tit. commissum sit removeatur tutor. Resp. Hunc non iam
 quidem proprie suspectum dici, arg. l. 7. §. 1. d. h. t. sed hactenus ut re-
 moveatur quidem ob utilitatem pupilli, l. 5. eod. non autem noietur
 d. §. 6. §. d. l. 3. 4. §§. fin. Quamvis & hic vel improba, vel affectata
 inopia & c. suspicionem ideo incurrere dici possit, quia non eandem,
 quam rebus suis diligentiam praestet rebus pupilli, vel non ad eum mo-
 dum, quem hominum natura desiderat, diligens sit, sec. l. 3. 2. Depol.
 Sed & illud facile objeceris, Eum qui non ex fide gerit non jam suspe-
 ctum, sed nocentem dici oportere, utpote dolosum, fraudulentum, pre-
 donem, d. l. 3. §. 1. §. 1. h. t. Resp. facti, quod commiseris, ratione recte
 nocentem dici, Administrationis universae non perinde. Hac enim ne-
 gotiorum causarumque plurium quasi universitate quadam continetur,
 arg. l. 19 §. 2. de Adm. tut. v. cur. ut mirum non sit, non mox pro no-
 cente quem haberi illius iniuria, quamvis deliquerit, damneturque, adeo
 facti singularis ratione: prout ferè alia universalis, alia rerum sin-
 gularum causa esse solet, l. 2. 3. de Vsurp. & ulucap. Atque hoc ipsum
 ex locutione, Vlp. in l. 1. §. 1. h. t. non ineptè quis eliciat, cum suspec-
 ti crimen appellat: aliter n. verbo delicti suspicio, aliter reatus & de-
 lictum quasi designatur. b) d. l. 1. §. 2. At vero quin potius ex iure
 naturali arcesimus, arg. §. pen. & ult. supr. de Attil. tut. l. 46. §. 4.
 de procur. l. 1. §. 3. de Tut. & rat. dist. 1. Resp. causas suspicionum
 remotionisque à ratione, & lege naturali descendere, ceterum formam per-
 agendi criminis accusationisque, l. 1. 2. tab. inductam esse, ut & Cic. 3. offi.
 notat. Itaque quod pr. h. t. n. scriptum est non eo pertinere existima-
 bimus, ut excludatur jus nat. sed ut intelligatur suspecti accusationis for-
 mulam nec Prudentium auctoritate, de qua l. 2. §. 6. de orig. Iur. Nec
 legibus publicorum iudiciorum (quãvis & ipsa quasi publica sit, §. 3. l. h.
 t. l. 1. §. 6. ff. eod. l. 6. C. eod. t. introductam esse, fac. l. 1. de pub. jud.

2. Ad §. 1. Suspecti accusatio vel mixta est, civilis si-
 mul & criminalis, vel civilis tantum.

Etsi enim pr. h. n. & d. l. 1. §. 1. 2. d. l. 3. §. 3. h. t. criminis, & d. l.
 1. §. 6.

1. §. 6. d. l. 3. §. 1. §. 4. & passim accusationis voce utantur I Cris, aliena tamen hæc divisio non est existimanda, Nam & querela inofficiosi accusatio dicitur, quamvis civilis sit actio, l. 6. §. f. de inoffic. test. & postulandi verbo sapius quam accusandi idem utuntur, d. l. 3. §. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 17. l. 4. §. f. h. t. l. 39. §. f. de proc. Sed & crimen pro accusatione interdum accipitur, d. l. 3. §. 3. l. 2. C. de General. abolit. l. f. C. de bon. reor. q. m. Alias autem quis removetur simpliciter ut in d. l. 5. §. f. d. l. 4. §. f. h. alias insuper et punitur d. l. 3. §. 1. §. 16. h. t. §. 9. 10. 11. l. h. t. l. 1. §. f. h. t. l. 1. §. 7. de off. præf. uib. fac. l. 39. §. f. ee procurat. juncta l. pen. de pub. lud. l. 1. An per alias caus. app. red poss. l. ult. C. de injuriis. Illo casu civilis, hoc mixta, Vid. Barr. in l. 1. §. sciendum 2. ff. h. t.

3. Illam qui instituit in crimen subscribere cogitur, Qui hanc, non item.

Ex regula l. ult. de priv. del. juncta l. 3. 7. de accus. & insc. l. 3. C. de his qui acc. p. Nec obstat distinctioni, quod simpliciter quasi publica hæc accusatio dicitur, d. §. 3. h. t. quodque & mulieres admittantur, d. §. quæ non solent subscribere, l. 12. C. de his qui accus. p. Resp. publicam dici vel quasi, quia omnibus eadem ex populo patet, non quod indistinctè aut semper idem h. c. quod in publicis judicijs, de quibus d. l. 3. 7. de Accus. servetur. In sæminis vero id specialiter admissum innuit, d. l. 12. Quia vero ita recepta in cæteris regulam potius confirmare censentur, l. 1. 80. de R. l. Sed & sæminas agrè hic audiri d. §. 3. & d. l. 1. §. f. h. docent. II. Minus facit, quod fama causæ in hoc judicio versetur, d. l. 3. §. f. l. 4. pr. d. §. 1. h. §. 6. l. h. t. juncta d. l. 39. §. f. de proc. Resp. Neque in causis famosis omnibus, ut quæ ex contrædictibus descendant, de quibus l. 1. de his qui not. inf. procuratores excludi l. 5 § eod. t. Nec inscriptiones requiri: Ut nec in criminibus, nisi sic. d. l. ult. de priv. del. formam. III. Parum quoque movet, quod inscriptiones inventa sint, ut talionis pœna afficiamur calumniatores, sec. d. l. 7. l. 3. l. ult. de accus. l. 3. ad SC. Turpill. Quæ tamen hic cessat, l. 1. §. 11. eod. t. cum non utique tutor sit, qui accuset, eog, nec removeri possit jure talionis. Resp. Remotionem à tutela hic considerari, ut civilem pœnam, non

criminales : *Hac enim in animadversione consistit, de qua d. l. 1. 7. ff. de off. præf. urb. d. l. 3. §. 1. §. 16. h. t. §. 9. 10. 11. h. Arg. hujus intuitu solo inscriptio desideratur, ut & talis ac similitudo pæne vindicta loco vel coercitio extraordinaria, sec. l. 3. ad Turp. calumni intem expectabit, sec. d. l. ult. C. de Accus. Quod autem in d. l. 1. §. 11. cod. tit. responsum est, eum qui ab hac accusatione destituerit in Turpillianum non incidere, eo dictum arbitror, quia non propriè publica ea sit, sed quasi, d. §. h. t. Et quia non meram vindictam, sed & utilitatem pupilli persequatur contineatq., adde Barr. d. l. aliter Accurs. & Dd. vulgo. teste Joh. Fab hic.*

4. In illa solus Præf. urb. Procons. & Præses : in hac Prætor & legatus procoss. vel cui à Prætor aut Præsede mandata est iurisd. pronuntiat.

Controversam hanc rem inter veteres fuisse ostendit Barr. in l. 1. §. suspecti 11. ad SC. Turp. ubi distinctione eandem componi & explicari docet. De legato Proc. aut cui à Præsede mandata fuerit iurisdiclio vel cognitio, potissima est dubitatio. I. Quia in d. l. 1. §. 11. Responsum sit neminem alium, quam Præsidem, pronuntiare de suspecti accusatione. II. Quia ejus tantum esse videatur removere tutorem, cujus est dare, l. 3. de re jud. l. 37. de R. l. 1. 3. 100. 102. §. 1. cod. At nec mandante Præsede alius tutorem dare potest, l. 8. de tut. & curat. dat. III. Quia Legatus Proc. nec mandata iurisdictione animadversionem, ac nil nisi cognitionem habet, l. 6. 11. de off. Proc. l. 1. C. cod. l. 1. §. de off. ei cui mand. est iurisd. multo minus is, cui privato iurisd. obtigerit. Verum his non obstantibus, contrarium receptum est propter utilitatem pupillorum, quorum ut omnino interest potius rem salvam habere, quam tabulas cautionis rem salvam fore, sec. l. 5. d. h. t. l. 2. §. 2. Qui per. tut. ita prospici omnino debuit, ut quam expeditissima esset cognitionis hujus ratio, quo pertinet l. 4. de off. ei cui mand. c. l. 1. 3. §. 4. h. t. facit d. l. 3. §. pen. & §. 3. l. h. t. Unde id, quod secundo loco motum, explicari sic convenit, ut iure quidem ordinario illatio istiusmodi locum inveniat, non à his, quæ propter utilitatem singulariter sint recepta, arg. l. 14. 15. 16. de ll. Quamvis & istud verum sit, In his, quæ lege speciatim conceduntur, ut Tutela datio l. 6 §. 2. de tut. non valere argumentum

à cons. pa.

à comparatione desumtum, notant Dd. in atq. ex l. 6. §. 8. de off. Præf. Responderitur itaq. & ad primum seu d. l. 1. §. 1. ad SC. Turp. agere l. Cium de accusatione, quæ mixtâ causam atrocioris criminis de quo genere SC. loquitur, arg. l. 3. l. 7. §. f. cod. habeat. In huiusmodi autem causis nec legato, nec cuiquam alij plenaria exercitio iudicij mandari potest, d. l. 6. de off. proc. d. l. 1. §. 1. de off. e. c. m. lurisd. l. 70. de R. I. Quamvis inter cognitionem & pronuntiationem hic nonnulli distinguant, arg. dd. ll. junct. l. 1. C. de off. Proc. Deinde eo respicere l. Cium in d. §. 1. dici possit, ut occurrat dubitationi, ne quis putet magistratus, qui dare tutores consueverunt sec. §. 4. iupr. de Att. tut. l. 1. §. 6. de mag. conv. etiam perinde suspectos pronuntiare. Neque enim id aliter procedit, quàm ubi par ratio, hoc est, ubi simpliciter removendus venit, qui simpliciter est datus. Cæterum ubi causa criminis accessit, iusta occurrit ratio cui non cognoscat pronuntietque de eo, qui potestate jurisdictionis, quæ ei mandata, nequeat punire, d. l. 6. de off. Proc. l. 1. §. 1. de off. ei. l. 70. de R. I. Ex quo & quod tertio loco allatum, facile intelligitur, tum locum habere cum id agitur, ut puniatur, non ut removeatur tantum suspectus. Plurè quoniam hunc in finem & Præses mandare Iurisdictionem possit non dubito, propter argumentationem l. Cti in d. l. 1. §. 4. h. t. & d. l. 4. de off. ei. non solum ut cognoscat sec. d. l. 4. sed & removeat §. h. n. ut cum effectu verbum cognitionis accipiat, sec. d. l. 1. §. 4. verbo, off. totum h. l. 1. §. 2. Quod quis iuris in al. stat. Vide variè hac de re dissertantes, Scip. Gent. i. iurisd. §. Cuiusjac. 18. obs. 39. Paul. Buf. in comm. ad pand. l. 6. ult. de off. proc. l. 1. n. 3. de off. ejus cui. Hot. h. & 3. obs. 4. Accurs. Pac. Aldobr. h.

5. An ergo suspecti cognitio Iurisd. An Imperii? An Regis tantum permissione competit? Civilem mixto Imperio, Mixtam Mero ascribo.

De hac satis aperit d. l. 1. §. 7. juncto, pr. de off. præf. urb. d. l. 1. §. 1. Ad SCum Turp. juncto l. 70. de R. I. l. 1. de off. ei. De illa paulò plus dubij. Nam in l. 4. ff. cod. l. 1. §. 4. h. t. perspicue Iurisdictioni ascribi videtur. Sed dici potest, verbo Iurisdictionis & Imperium mixtum in dd. ll. contineri arg. d. l. 1. de off. ei. l. 3. l. ult.

§. 1. cod. Idque vel eo verisimile fit, quod consentaneum sit indo-
 ortam disputationem lcti in d. l. 4. an. mandata generalis. iurisd.
 transeat, cum mandari posse nihil ambigeret, pr. d. l. Sed & id ma-
 nifestum est in remotione elucere vim naturamque Imperij: Deinde
 affinitatem maximam habet cum his, qua imperij esse dicuntur, in
 d. l. 4. §. 1. iuncta l. 26. ad municip. l. 3. de iurisd. & magistrati-
 bus municipalibus non competat, itidem ut illa, arg. d. leg. 26. 26.
 iuncta leg. 1. §. 1. i. ad SCum Turpil. Nec impedit rursum, quod
 in d. l. 4. propter utilitatem receptum tradi videtur, ut mandari pos-
 sit: quasi ipso iure ad legis permissionem (ut in §. 1. h. t. dicitur da-
 tum id Ius & c.) & regulam d. l. 1. ff. de off. ci. pertineat. Anim-
 advertendum enim non illud dici in d. l. 4. Utilitatem pupilli fecisse
 ut mandari possit, sed ut mandata generali iurisd. contingat, de quo
 plusculum dubitatum potuisse ac fuisse l. Cu in l. 4. versic. imò etiam.
 & in l. 1. §. 4. h. t. ostendunt. Neque est quod suggeras rescripto
 Imper. id introduci oportuisse, dd. ll. quo & ipso satis convincitur,
 ipso iure nec potuisse mandari, sec. d. l. 1. de off. ci. d. l. 6. §. 2.
 de tut. Respondebo namque rescriptum eo intervenisse, ut contro-
 versia vel dubitatio tolleretur, qua forte ex analogia dationis (de qua
 d. l. 6. §. 2. de tut.) aut quia iurisdictionis tantum mandata, nasci potu-
 issent. Deinde si speciatim lego data putaretur hæc cognitio, ne dubita-
 tum quidem oportuisset an mandari possit d. l. 1. de off. ci. d. l. 8. de
 tut. & curat. dat. nedum mandata iurisd. generalis transiret. Deni-
 que si speciatim id rescripto introductum intelligeret l. C. noutiquā ad
 consequentiam id produxisset, arg. d. l. 14. 1. §. 16. de ll. prout facit
 Vlp. in l. 1. §. 4. h. t. Sed & rescriptum ipsum, quod refertur, in d.
 l. 4. d. l. 1. §. 4. Non utilitatis, aut specialem quandam rationem, sed
 communis quasi juris interpretationem continet. arg. d. l. 4. versic.
 consequens d. l. 1. §. 1. versic. quia mandata. Vide & h. varian-
 tes Mynf. 5. Vac. 6. declarat. 80. Paul. Buf. d. loco. Bart. in d.
 l. 4. Hottoman. Cujac. dd. ll.

6. Ad §. 4. Impuberes non possunt tutores suos suspe-
 ctos postulare, Puberes possunt.

§. h. t. n. l. 6. C. h. l. 7. D. cod. Ratio est in l. ult. de man. vind.
 Illud monendissimum, ita hoc locum habere, si non & alium tutorem
 impubes.

impub. habeat. Nam cum tutori permittatur contutorem suum suspectum postulare l. 3. pr. l. 5. h. tit. Nihil cause est, cur & ipsum pupillo id agenti auctoritatem prestare posse negemus, ex regula, l. 1. §. 2. de adm. tut. l. 5. de R. Iur. §. 9. l. de inut. stip. Itaque non obstat quod obijci possit, Pupillū etiam publico iudicio reum quem facere, l. 2. §. 1. de Accus. & infer. l. 3. §. 11. de lib. hom. ex. cum non nisi auctore tutore id possit, d. l. 2. §. 1. & d. l. 1. §. 2. l. 19. de uth. tut. Instabis frustra de accusatore queri, cum Prator & sine eo cognoscat, & removeat suspectos, d. l. 3. §. 4. h. t. Resp. Dispar est ratio inquisitionis & accusationis: hac ordinaria & communis, illa infrequens minusq; tuta, & qua hic non nisi manifesta in fraude usitata d. §. 4. versic. ex apertissimis &c. Unde fit ut de illa rite recteque instituenda non sine causa queratur.

7. Ad §. 5. Removeri autem possunt & qui nondum coeperunt tutelam gerere.

Non enim id eo fraude semper caret, quia non gerit; arg. l. 2. C. de tut. q. satilid. n. ded. sed & qui non gerit cum gerere deberet, videtur facere adversus ea, qua convenit; quia non facit, l. 121. de R. I. adde l. 2. 3. 4. C. h. t. At contra responsum in l. 4. §. f. h. t. Respon. dextrē d. §. f. accipi oportere, quasi doceat ICtus, non promiscue eos, qui nihil gesserint, suspectos esse, sed ita demum si ignavia vel dolo cessent, l. 7. §. f. eod. fac. l. 20. C. de adm. tut. Corrigit enim vel interpretatur se ipsum per adversariivam, ut & Imp. in §. h. n. Et similiter fere IC. in l. 4. §. 3. Rem pup. salv. for. Actionem tutelae eum non tenere qui non gessit. Sed utili tamen actione conveniendum esse mox subiicit.

8. Ad §. 6. Suspectus autem remotus si quidem ob dolum famosus est, si ob culpam non æquē.

Ita Imp. §. h. n. sed non sine scrupulo De qua namque culpa senserit disceptant nostri, & adhuc sub iudice lis est. Consentaneum arbitror de levi scripsisse, l. Quia in universo ferē jure verbo culpæ simpliciter posito intelligi levem recte docent. Coras. 4. misc. 1. num. 12. post Accurs. Vult. 1. disc. 15. Per. Fabi. & Delf. ad l. 23. de R. I. Don. 16. comm. 7. 11. Et latam culpam dolum esse, l. 226.

de V. S. (effectum nempe & interpretationem) de his appellatione compre-
hendi, etiam cum verbis taxativis (ut loquimur nostri) usus est
Praior, l. 1. §. 1. Si mens. fals. mod. dix. l. 5. §. 15. Ut in poss.
leg. esse liceat, l. 5. §. 3. de in lit. iur. junctis, l. 7. de adm. & per
tut. l. 2. C. de in lit. iur. Doctum repraesentare, l. 9. 2. Si is qui
test. lib. e. j. etiam in famosis. l. 50. §. f. de furt. imò delictis d. §. f.
l. 11. de incend. ru. & n. l. 3. ad L. lul. mar. l. 38. §. 5. de pan.
d. l. 1. §. 2. juncto §. 12. Si is q. test. lib. e. 1. & l. 1. De his qui
not. inf. ut & infamia notat quatur, l. 11. §. f. ep. 1. 111. Plurē
quoniam pupillorum utilitas omnino exigit, ut Tutores (quibus amplissi-
ma potestas in rebus illorum conceditur, l. 27. de adm. & per. tut. l.
7. §. 3. Pro empt. eoque & grassandi occasio praebeatur sec. l. 6. h. t.)
quā accuratissime in officio contineantur vel penarum metu, sec. l.
1. §. 1. de l. & l. 1. 27. §. 4. De pact. nemo negaverit. 17. Unique
inhorabilem Tutorem tam negligenter res pupill. habere, ut non tan-
tū non eam, quam ipse, sed & quam omnes adhibent diligentia
rebus suis (sic dignoscitur culpa hoc lata, arg. l. 32. Depol. l. 223.
de V. Significatione,) omittat, cum quo minus agitur in eo, ut ex-
cusetur a levisissima culpa, l. 20. C. de negot. gest. quā alias pra-
stant, qui negotia aliena gerunt, l. 13. 21. C. Mand.

¶ Et si ob fraudem remotus infamia notatur, ut patet ex §. h. 11.
l. 3. §. f. l. 4. 7. §. 1. h. 1. l. fin. C. cod. qui potest excusari lute cul-
pae reus, quem fraude carere & salua fide agere negat. 1C. in d. l.
32. Depol. fac. d. l. 226. de V. S. Vi probabile omnino sit, l. 1. in
d. l. 7. §. 1. h. t. non alia modo removeri tutorem velle, quā ut ob
fraudem removeri oporteret, hoc est, levis existimatione, cum utique
depositione, de qua d. l. 32. non minus famosa sit quā hac ipsa.
¶ Ut. Prob. i. hoc ipsum, l. ult. D. ubi pup. educ. deb. verbis, qui
d. genus tali nota &c. ¶ 11. Convincent eam, l. 42. de V. Signi-
ficat, cum tutela damnari probum esse more Civitatis ostendit, ut
tamen in hominē idē eū id cadere posse assumet. Hoc v. o. de do. o.
ac fraude ver. nent. quam ver. um, cum nihil minus homini idoneo
quā tres tribuere possit, quā malitia, aut civitatis consuetudine. Porro
Tutela acriorem ac suspici. cognitionem pari potestatis esse inde collig-
itur, quod et haec ipsi succeduntur ac succedat, sec. l. penultima.
D. h.

D. h. tit. fac. l. ult. §. f. Ratam r. hab. l. 10. §. 2. Si quis caut. Iud.
 sist. c. f. U I I I. Denique probat manifestè l. 3. §. 5. h. t. Vbi aut
 ob dolum, aut quodd sordidè egerit vel perniciosè (sic enim ha-
 bet vulgata) Suspectum postulari respondit IC. Quibus verbis &
 dolum & per adversarium (aut qui lordidè) latam discretè expres-
 sit, arg. d. l. 56. §. f. de furt. Neque est quodd quis in contrarium mo-
 veatur, per §. h. n. Vbi culpa generaliter excludi videtur, quasi quodd
 de genere dicatur & de singulis speciebus verum sit, l. 68. de leg. 9.
 l. 1. §. 1. de leg. præst. Nec nostrum sit distinguere, ubi lex non di-
 stinguat, l. 8. de pup. in rem act. Quodd in dubio benignior interpre-
 ratio adhibenda, l. 9. §. 6. de R. I. Pana legum mollienda l. pen. D.
 de poen. odia restringenda, c. odia. de R. I. in 6. Nam cum de sen-
 tentia loci cuiusque quaritur, usus imprimis spectandus arg. l. 7. §. f. de
 sup. leg. quem si hic attendimus, prout par est, ex doctrina Petri
 Fab. Vult. Donelli. Dec. dd. ll. non de culpa in genere conceptum
 §. h. n. existimabimus, sed de ea, quæ aliis verbo illo designetur, nem-
 pe levi. Nam si in genere de omni culpa loqui Imp. dicamus, seque-
 tur & de levissima culpa eum sensisse, quodd absurdissimum, cum nec
 ob eam teneatur, nedum removeatur. Frustra itaque & d. l. 8. & d. l.
 56. de R. I. & l. pen. de poen. ad c. odia. huc referantur cum de
 proprietate & usu verbi, non de producendo eo per interpretationem
 agatur. Sed & posito, de culpa lata locutum Imper. quidd verat, quo-
 minus verba, non æquè (ut illud, non utiq; in §. fin. inf. de leg.
 agn. tut.) sic interpretemur, quasi non perinde, non semper, vel indi-
 stinctè ob culpam quis, ut ob dolum, remotus infamia gravetur, sed
 cum distinctione, i. n. a an levis culpa esset, sec. l. 32. Dep. d. l. ult. ubi
 pup. ed. deb. d. l. 3. §. 5. h. t. Eodem modo accipi oportet & quodd in
 l. 3. §. f. l. 4. §. f. D. h. t. & l. ult. C. eod. ob segnitiam, ignaviam, ne-
 gligentiam remotum non notari per scriptum est. Nam & negligen-
 tia & socordia appellatione in usu juris eadem culpa designatur, arg.
 §. pen. l. Quibus mod. re cont. obl. §. fin. De loc. qui loci, cum
 & ab Imp. nostro profecti sint, rem omnem seu mentem sui aban-
 de explicant. Scio & illud à quibusdam afferri, Latam culpam fran-
 dem non esse, cum consilium adesse oporteat, sec. l. 78. 79. de R. I. Re-
 spon. adesse præsumi constanter arg. l. 32. depol. l. 226. de V. S.

eoque & presumptum dolum interpp. vocare solent. Denique his feliciter huc applicatur, quod in capitalibus lata culpa dolo non comparetur, l. 7. ad l. Corn. de Sic. quorum tamen par esse ratio existimetur cum fama causis, arg. l. 9. de man. vind. Differunt enim sanè arg. l. 103 de V. S. Ac non nisi secundum quid in d. l. 9. vitæ famæque pericula comparantur, mutui sc. causæ in concilio probandæ, quod quilibet affectio iusta præstare possit, l. 16. eod. t. Sic & in l. 8. §. 2. Quod met. caus. conferuntur fama ac vitæ, metui vel electionis ratione, quæ huc nihil pertinet. Non enim quid metui quidue eligat, sed quid mereatur tutor inquirimus. Pæne autem respectu negari non potest multum ea differre: Vtique in universo jure longè facilius ac frequentius fama, quàm capite mulcari quemque constat vid. l. 1. & tot. ut. de h. qui not. inf. l. 1. 2. de publ. jud. adde Hott. Acc. Ald. h. Duar. ad. l. 1. de in litem jur. Don. ib. n. 10. Diff. Ang. Wesem. Schn. Vult. h. M. Lyckl. 6. Membr. 14. Geil. 2. obl. 110. n. 2. aliter Zas. sing. resp. 2. n. 32. & seqq. Bronch. 3. en. 19.

9. Postulato a) interim administratione interdicatur b.

a) Quod contra juris regulas, arg. l. 1. 3. C. de ex. jud. l. un. C. de proh. seq. pec. l. 41. de solut. l. pen. de vi publ. receptum, propter utilitatem pupillorum, ut conjicere licet, cum Papinianum responsum non extet. b) An ipso jure ut l. 14. §. 1. de solut. An per Presidem, ut l. 7. C. h. t. innuere videtur. Resp. Prat. ac Pras. vitam vocem esse legis, quam exsequantur, l. 7. de l. & iur. Itaque prohibitionem eorum accedere, ut & tutori non sit impunè, si contra eges sit acq. uti & ceteris idem imotescat, quos decipi à tutore fraudem dissimulante non oporteat.

COROLLARIA ANALECT.

I.

Iustitia distributiva malè vulgò ex sola pænarum præmiorumque distributione describitur,

I 3.

Ius

Ius recte ars æqui & boni definitur.

III.

Ita & æquitas alia scripta, alia non scripta dicitur.

IIII.

Servi elegantius à servando, quam à servitute denominantur:

V.

Novam planè per manumissionem libertatem consequuntur.

VI.

Legem Caniniam à Cane per allusionem si deduxit Acc. nihil admodum precaverit.

VII.

Asyla non nocentibus, sed quibus nocitum sit Iure civili patent.

VIII.

Nec licere sibi princeps bonus patitur jus suum invito sine causa extorquere.

IX.

Fœminæ liberos adoptivos non habent in potest.

X.

Ratio ab Impp. reddita titulo de fiduciaria tutela nec inepta, nec imperfecta est, ut argutatur Cuj.

DISPUTATIO

DVODECIMA

Ad Tit. 1. lib. 2.

Respondente.

IOACHIMO BRVNO Stralsund. Pomer.

THESIS PRIMA.



Ominium est jus, a quo res b cujusque est propria.

2) Ita ferè Wesemb. h. n. 4; Vult. i. jurispr. 68. & rectè arg. l. 11. §. 6. 8. l. 17. ad l. Aquil. l. 2. §. 1. de relig. & suū. fun. l. 17. qu. mo. ususfr. vel usus amit. l. 5. si ususfr. pet. l. 1. §. 1. 2. ad Sillan. l.

13. de acq. re. dom. Scio contra obijci à Gædeo in l. 49. de V. S. n. 7

I. Quod admissa hac definitione usucapio, donatio, successio, & radiatio species dominij essent, ut quibus eadem competat vel quadret, arg. l. 3. de usurp. & usucap. l. 48. §. 1. de acq. re. dom. Resp. Pleraque ista verbo (jus excludi, arg. l. 7. §. f. de cur. fur. tum modis istis acquirendi non tam esse, quam fieri res nostras, §. 1. c. inf. h. t. Nobis autem in definitione pronomen, quo, non instrumentum norat, sed ad formam refertur. II. Dominium non tam jus quo nostrum quid sit, quam ipsum per se nostrum esse. Resp. Per relationem ad rem abusuve id fieri dominium cum nostrum dicitur: ut rem quādam, hoc est, jus considerari: neque minus suo modo utrumque rectè dicitur, quam obligationes, & quæ ex ijs nascuntur actiones nostræ, atque in bonis nostris esse in d. l. 49. l. 25. l. 30. §. 1. ad Trebell. Sic proprietas & pro ro, & dominio ejusdem accipitur, confer d. l. 17. qui. mo. ususfr. amit. l. 16. §. 1. de usu & hab. l. 13. §. 1. & passim, de ususfr. cum d. l. 13. h. t. §. 31. h. t. Denique perinde hæc ferè efferruntur, ut rem, & proprietatem, & dominium acquiri dicamus, inf. l. c. III. Quod forma dominij, quæ in dominatione, non sit expressa indefinitio. Resp. Dominationem finem magis dominij esse vel effectum (& possessioni quidem communem, Theoph. ad tit. per quas pers cui, acq. l. 136. de Reg. l.) quam formam arg. l. 2. si quis à pa. manum. l. 31. C. mand. d. l. 49. Tum concidere cum verbo

et ea disponendi, ut contra id ipsum eadem ferretur queri possint,
(præterquam quod verbum dominandi hic insolens, cum in l. 64. de
cond. indeb. alio sensu offeratur & in l. 78. de acq. vel omit. hæc,
procul dubio à compositoribus, si non ab interprec. adjecta sint postre-
ma illa) quæ in veterum definitione desiderantur, de quibus vide Gæ-
deum d. l. n. 8. 9. Aliter Duarenus i. disp. ann. 7. Barr. ad l. si
quis vi 17. §. diff. remia i. de acq. vel am. poss. n. 4. 5. Mynsin,
Schneid. h. b. etiam incorporatis arg. l. 3. §. si usufr. pet. l. 8. de
reb. aut. ju l. poss. rit. si serv. vindic. l. 23. de R. V. l. 28. de Q.
82. 1. 178. §. 2. de V. S. juncto tit. si usufr. pet. l. 5. & l. 25. 49.
de V. S. l. 2. §. 2. de interd. l. 15. §. 3. quod vi aut clā. facti optimè §.
fin. inf. de us & hab. Gæd. d. l. 10. Diff. Barr. Duar. det. l. et ve-
teres pleriq., qui corporalium rerum dominium tantum agnoscunt per
l. 43. §. 1. de acquir. re. dom. junct. l. 10. C. de pact. ad quas bene
Gædeus d. l. respondet, ex §. 12. inf. h. t. l. 3. de usufr. l. ult. de serv.
l. 1. C. cod. Vlp. fragm. tit. 19. d. 1. & 10. Proinde cum aliud pro-
prietatis aliud juris dominium dicitur, non à forma, sed subjectis id di-
stinguendum est. Imò, si ex formula loquendurus es estimanda, o-
mnino dominium juris esse fatendum erit, cum & ipsa proprietas nihil
nisi jus est. c) Sic enim statuo inter proprietatem & dominium pro-
prie. acceptum nominis tantum sonum interesse. I. Nam cum pro-
prietatis acquiritur & dominium queri dicitur, ut l. 10. §. 1. 2. l. 13. de
acq. rer. dom. l. 11. Et quod proprietatis dominium alibi ut in l. 5.
si usufr. petat. l. 66. de jure dot. l. 10. C. de usufr. l. 4. C. de
prob. l. 13. ad l. aquil. l. 45. de reli. & sup. fun. alibi, in ò ibidem
dominium simpliciter, & proprietas vocatur, ut in l. 17. qui. mo.
usufr. amit. d. l. 5. si usufr. pet. d. l. 16. §. 1. de us. & hab. con-
fer. d. l. 1. 4. C. de prob. cum l. 10. C. de R. V. d. l. 10. §. 2. h. t. ut &
qui proprietarius, idem & dominus l. 17. §. 1. de usufr. & passim
Sic in l. 3. C. de lon. rem præc. tua proprietatis, pro dominy tui.
III. Perpetuo hac viter se convertiuntur: Quicquid proprium & na-
strum, idem domini nostri: & rursus, quicquid in dominio nostro,
idem & proprium & nostrum. l. V. Proprietatis verbo partim meta-
nymicè pro re ipsa, qua & quoties opponitur juri in ea consistit, ut
potest servituti, obligationi: partim euphonie vel evidencie gratia usq.
videtur.

videntur jurisconsulti, cum ejus jus, vel vim vel effectum designare volunt. Pressius u. si rem expendamus, dominium omne qualiter id defrueris, sive jura dominandi, sive aliter, semper juris semper in bonis nostris, proprium ac nostrum esse dicitur, non minus, quam res ipsa. Hoc cum innuere & exprimere sinagunt I Cti, ne dominiy dominium dicere cogantur, proprietatis verbo uti maluerunt, non ut rem aliam designarent, sed eandem alia voce. Unde & vindicari dicitur & desineri ipsum dominium in l. 11. 14. 15. C. de R. V. l. 16. §. 1. C. de usufr. Eaque ratione quidam vindicationem semper rei incorporalis, nempe dominiy, esse defendunt. Diff. Gæd. d. l. Don. d. l. Rob. 3. animad. 9. & in not. ad M. 3. 9.

2. *Ad prin.* Rerum summa a divisio est, qua aliæ in patrimonio nostro b, aliæ non item.

a) Hoc quidem loco ubi de acquirendo earum dominio agitur arg. tit. & inscrip. h. l. 1. pr. & §. 1. h. t. ubi idem est ordo. Itaque facile apparet frustra esse reprehensionem eorum, qui pramittendam censent eam, que tit. 2. inf. proponitur, quasi à substantia rerum petitam. Non enim de subst. hic queritur, sed de affectione, quam merentur mutuam utque respectu juris. Diff. Vult. n. 5. h. Neque rursus quicquam refert, quod aliter dividat I Ctus in l. 1. h. t. nempe de rer. div. (coincidit enim ea distributio cum hac nostra: atque uti rei unius varia sunt causa sive qualitates, nihil vetat, ratione singularium variè inter se discerni, Vult. d. l. n. 6. 7. b) quasi dicas, nostræ, vel in bonis nostris, dominiy nostri quedam sunt, quedam, non sic. Sed occurrere hic rerum genera videntur, quæ neque ex bonis, neque extra bona, ut servitutes sec. l. 2. de usufr. vel usufr. lega. (quo facere etiam videtur, l. 19. §. f. d. per. hæred.) Aliæque de quibus l. 2. §. 22. vi bo. rap. l. 47. de acq. re. dom. Resp. d. l. 1. loqui de servitute servitutis, quæ cum ipso jure nulla sit, l. 33. §. fin. de serv. rust. præd. merito ad divisionem hanc nihil pertinere censetur, eleganter Gæd. d. l. Vult. h. Porro in d. l. 19. §. fin. servitutes negantur in restitutionem venire, non quia in bonis non sunt (id enim sãtis diseretè docet I Ctus in d. l. 2. §. 2. de Interd. vers. proprietatis causa, adde thesin 1. supr. lit. b. Sed eadem ratione, qua traditionem eas recipere diffusetur I Ctus in d. l. 43. §. 1. d. acq. re. dom. nempe

duo

dum veram et corporalem illi tantum excludit, non quæ per patientiam &c. sec. d. l. 3. d. usufr. & l. ult. de serv. Ceterum quod quædam non in bonis, non extra ea, sed ex ijs esse dicuntur, hanc habet causam ac sententiam, non quod, quæ apud alium nostra, occupare cum libeat, liceat: Sed quod ad utilitatem bonorum nostrorum pertineant interdum aliena, quæ apud nos sunt, ut docet Ictus in l. 1. §. 10. si quis test. lib. esse iul. sue. ac periculo nostro l. 18. de damn. infect. Et in l. 7. §. 7. De acq. v. om. her. alia ex hereditate esse, alia ad eam pertinere dicuntur. fac. d. l. 19. pr. de pet. here. Substitutio denique in d. l. 42. ideo extra bona esse dicitur, quia nulla (dum in pendente est) adhuc exinde actio nata, quæ alioquin in bonis sec. l. 49. de V. S. censeretur. Diff. variè Accurs. Bart. Cui. h. Lycl. 7. memb. 43. §. 1.

3. Quædam enim communia sunt omnium a, quædam publica b, quædam universitatis c, quædam nullius d, ple-
raque singulorum e.

a) Quia omnibus perinde vacant; ut loquitur Ictus in l. 51. de contr. emt. usu tenus videlicet, nam imperium in his publicum, siue populi alicujus rectè dicitur, arg. l. 3. ne quid. in l. pub. l. 10. ad l. Rho. ut in ripis usus publicus, proprietas privata §. 4. inf. h. t. Hujusmodi sunt aer, mare, l. 4. h. t. aqua profluens, hoc est aqua fluminis, quod profluentem alias vocamus Cui. Bar. Welsenb. h. Constat namque hanc ipsam ex mari occulto natura artificio eò ductu scaturire, quo & eadem relabitur. Eccl. 1. Itaq; non tam alienum est, eam alio jure censere, quàm ipsum flumen, quod publicum dicitur sec. §. 1. h. t. Est quidem alias eadem fere ratio partis quæ totius sec. l. 76. de rei vind. Nihil vetat tamen partis quandam functionem separatim spectari Cui. hic. maxime cum fluminis, quoad totum, corpus loco circumscriptum sit, aqua profluens in motu ac decursu perpetuo; At qui eo admissio nonne obstabit quòd aquam non liceat cuiq; ex flumine ducere l. 2. de flu n? Resp. non quidem: cum hætenus tantum veretur quisq; quæ ex flumine, ut toto, ducit, quaque usus fluminis deterior fiat, l. 1. pr. eod. Haustum planè, quo quis non tam flumine quam aqua ejus utitur, ea de causa nihil impedit arg. l. 17. §. 6. de aq. & aq. pl. Littora maris huc quoque referuntur d. l. 2. 3. h. t. d. l. 51.

q .

sed

sed non sine murmure quorundam (vide Hotom. hic & 8. observ. 4.) cum mox §. 5. inf. eorum usus publicus dicatur & in l. 3. ne quid in lo. publ. l. 14. l. 6 §. 1. d. acq. re. dom. publica ac populi Romani esse eadem tradatur. Item quod Magistratus, Prætor decretum in his ipsis desideretur, l. 50. d. acq. re. dom. (quamvis id negat Donell. 4. com. 9.)

Resp. Conciliationem suggerit d. l. 14. cum non propriè publica ea dici, sed abusive ostendit, Imperij nempe sec. d. l. 3. & cura sec. d. l. 50 l. 4. ne quid in loco publ. intuitu, non autem usus, quem omnibus exponit I Cuius in d. l. 51. de contrah. em. b) Verbi huius triplicem usum notat Donellus d. l. Alias enim communes quoque res designat, ut in d. l. 51. §. 5. inf. h. t. l. 45. de usurp. & usucap. d. l. 14. l. pen. h. t. alias quæ populi propriè d. l. 14. 4. §. h. t. l. 15. 16. 17. d. V. S. l. 9. de usurp. & usu. alias quæ universitatis, d. l. 17. l. 13. §. 1. de vectig. l. 2. §. 2. ne quid in loco pub. unde publica municipij in l. 38. de neg. gest. l. 29. de reb. autho. jud. poss. Sed & ad fiscum refertur quandoque l. 1. de bonis damn. quandoque fiscalia publica esse (propriè dicta scilicet) negantur, l. 2. §. 4. ne quid in loc. publ. l. 3. §. pen. de iure fisci §. 39. inf. adde Gæd. ad d. l. 16. Porro inter publica recenset hic Imperator flumina simpliciter, §. 2. facit l. 24. de dam. inf. Quæritur an rectè. Ratio dub. quod I Cuius in l. 4. h. t. verbum penè adiciat. Resp. Imperatorem propriè loqui, quo modo ea tantum flumina censentur, quæ perennia l. 1. §. 2. de flum. Cetera verò removet I Cuius d. l. 4. latiore verbi posteritatem spectans Donell. d. l. Diff. Hotom. d. l. Perinde laboratur de illatione, an ius piscandi omnibus commune, uti voluit Imperator d. §. 1? I. Quidni enim exinde concludā, flumina non tam publica, quam communia esse, quorum ea sit conditio ut omnibus vacent sec. d. l. 51? II. Sed & de diverticulo fluminis districte contra scriptum in l. 7. de divers. & temp. præsc. Resp. Ad 1. Vocem (omnibus) dextre hinc accipiendam, ut referatur ad eos omnes et solos quidem, qui ex populo, qui utitur, l. 30. §. 1. de acq. re. dō. d. l. 2. §. 2. ne quid in lo. pub. perinde fere, ut in §. 1. sup. de iur. nat. g. & c. ius natural: omnibus hom. commune dicitur, omnibus nempe & solis. Ad 2. Separari posse causam diverticuli ab ipso flumine. Hoc fieri non potest quin po-

pulis

pulus utatur, nisi ex arerit, ut in d. l. 30. §. 1. aut si propter difficulta-
 tem navigationis sec. l. 2. de flum. in usu publico non sit: Illo teu loco
 quodam (ut & littore §. 5. h.) vel solus quis ut utatur facile eveniat.
 Hoc ergo casu quia quasi populo volente sec. l. 28. de V. S. id solus
 facit, ne idem ceteri usarpent perinde, jure prohibet, quamvis alias ni-
 hil fatiat prescriptio ad occupanda loca publica vel communia d. l. 45.
 d. usurp. & usucap. l. 2. de via publ. Sed hac hactenus quandiu in
 possessione quali quali sit, d. l. 7. Non item si recesserit aut omiserit d.
 l. 45. Prator enim edicto de fluminibus nihil cavuit ne piscatio, sed ne
 statio vel navigatio deterior fiat l. 1. de flumin. confer. Cuius, in d. l.
 45. & D. Gothofred. ibidem. c) §. 6. inf. h. t. l. 6. §. 1. D. cod. Nec
 quemquam moveat, quod hac alibi publica d. l. 17. d. l. 5. §. 2. d. l.
 33. d. l. 29. alibi privata d. l. 16. de V. S. l. 81. de furtis alibi nulli-
 us dicuntur; l. 1. in fin. pr. D. h. t. Publica n. censentur non absolute
 sed comparative, per collationem rerum privatarum, à quibus separan-
 tur dd. ll. l. 9. de usurp. & usucap: Privata intuiui populi rerumq;
 publicarum: Nullius respectu singulorum municipum, quos possidere
 per se negat l. Cuius in l. 1. §. f. de acq. vel amitt. poss. sed jure civita-
 tis uti sec. d. l. 2. §. 2. ne quid in lo. pub. d) §. 7. h. t. d. l. 1. d. l. 6. §.
 2. h. t. eaq; vel alicujus fuerunt, qualia refert Imperator in d. §. 7. vel
 nondum in potestate cujusquam sunt, pervenire tamen possunt, de
 quibus §. 12. & seq. 1. h. t. Illa nullius, nempe mortalis, censentur, Deo
 dicata vel fruenda quasi vel curanda, unde divini juris vocantur in
 d. l. 1. & d. §. 7. c) §. 11. h. t. d. l. 2. l. 1. de acquir. rer. dom. l. 1. de
 acq. vel amit. poss. Hic verò subadmonendi sumus male à quibus-
 dam reprehendi divisionem hanc, pr. h. n. propositam, eo colore quod
 Mart. in l. 2. h. t. rerum publicarum mentionem nullam fecerit:
 Quodque adeo id summa quadam ratione factum & ab isto fuerit &
 hic oportuerit. Illi enim, inquit, si excipias ad jus naturale tota divi-
 sio pertinebit, eoque improvide putanda eorum mentio adjecta, qua co-
 misceatur jus utrumq; naturale & civile. Resp. Propositum esse Imp.
 seu Compp. in elementis hisce præcepta juris totius, quod ex singulis sic
 constatur §. f. supr. de just. & jur. semel explicare vel tradere:
 inde consequens, nec potuisse, nec debuisse singula exponi, sed conferri
 invicem ac suppleri potius undecunque: Atque eo præstantius quod.

que perceptum censeri, quia & generalius, ad universum pressius ac commodatum. Deinde & rerum publicarum usus & qualitas merito iurigentium seu naturali ascribitur, sec. §. 11. h. t. l. 12. ff. De iust. & iur. vid. disp. 1. th ult. Neque vero sine manifesta equivocatione res publica, h. e. populi universi, atque universitatis, hoc est, partus seu membri ex populo, inter se confundi possunt.

Ad §. 8.

4. Sacra sunt quæ ritè per Pontifices a Deo sunt consecrata, veluti ædes sacræ, & donaria.

2) §. h. n. Dubium facit I. Quod I Cti in l. 6. §. 3. & l. 9. §. 1. h. t. utitur verbo publice: Tum quod & princeps dedicare, d. l. 9. §. 1. & dedicandi potestatem privato quoque facere possit, d. §. 1. l. 8. 44 §. 1. de relig. & sump. fun. l. ult. ut in poll. leg. Resp. I. Quod per Pontifices fit, id publicè fieri, quia populi vice ac iussu suris præsent, Liv. 1. ab V. C. in Numa. II. Postquam occupata est à Caesaribus respublica ipsos quoque Pontificis Maximi nomen, curamque sibi sumisse, etiam Christianos usque ad Gratianum, quò primus id edicto vetuit, teste Zolimo, vid. Ros. 3. Antiq. 22. in f. quod verò mandavit aut permiserit fieri princeps, ipse fecisse censendus est, l. 1. Quod iuss. Porro & illa hic incurrit inspectio, locus qui consecratur, publicus sit, an privati iuris. Ille non nisi à solo Principe iussu auctoritate (sic accipe d. l. 9. §. 1. D. h. t.) dedicari potest, sec. l. 1. De const. pec. ut constas olim ad populum ferè latum, ne ut cui dedicandi ius esset privato, qui in magistratu vocisset. Hic verò Pontificum decretum suffecisse satius est ut existimemus sec. d. l. 8. Regeris, si omnia publicè consecrari oportuit, consequens fore, ut nulli privata sacra agnoscere simul cogamur, quod tamen neque antiquitatis, neque iuris nostri fides patiatur. Cic. 3. de ll. Rosin. 8. ant. t. 6. l. 1. Detir nupt. l. 4. C. de crim. exp. hæred. v. l. 9. §. 1. Ad l. I. pec. Resp. Privata sacra Romanis non ex personis dedicantium, sed sine à publicis distincta fuisse, Ros. d. l. Quod illa pro salute vel familie, vel patris sum, hæ pro populo fierent. b) Recte & convenienter cum præscripto divino: Ut vel hunc colligere liceat non utique in Sanctis idem ius quo tempore vixit Iustin. receptum, Sic n.

ipse

ipse Templum, quod Constantinopoli magnificus extruxit, Sophia, hoc est, Sapientia, h. e. Filio Dei, de quo Prov. 1. & 8. 1. Cor. 1. 24. sacravit tantum. Sic D. August. lib. 8. de civit. Dei c. 5. Nec tamen nos, inquit, Martyribus templa, sacerdotia, sacra & sacrificia constituimus, quoniam non ipsi, sed Deus eorum nobis Deus est. Idemque l. 22. c. 8. cum disputasset ac docuisset ne tum quidem miracula desisse in Ecclesia omnimodo. Mox cap. seq. ingenue agnoscit ac proficitur, dubitare ac ignorare se, an Sanctis eadem ascribi possint aut debeant, etsi ad eorum Memorias facta esse constaret. Sic quoque Epiphanius lib. 3. contra hæres. c. seu hæres. 78. de S. Virgine, Matre Domini: Nemo, inquit, in nomen huius offerat, suam enim animam perdit. Et hæres. 79. Quædam, inquit, mulieres currunt quendam sive sellam quadratam ornantes, expanso super ipsum linteico in die quadam illustri anni, per aliquot dies panem proponunt & offerunt Mariæ: Deinde ubi hæresin eorum, qui religiosè eam colerent multis argumentis confutavit, concludit: Sive enim, verba ejus sunt, veluti ipsam adorantes Mariam, ipsi offerunt collirydem seu plantam, vana ista mulieres, sive pro ipsa offerre conantur prædictam hanc putidam oblationem, totares stolidæ est & aliena, & ex demonum motu frans & impostura. Quo verò non longius extendam sermonem, sufficient nobis relinquitur: Maria in honore sit, Dominus adoretur. Perinde et Epiph. Cyp. de quo 2. tom. Epist. Hier. Ex Zelo se imaginem hominis in Ecclesia pendentem contra auctoritatem sacrarum literarum scidisse proficitur. c) hoc est, vasa ac res similes usibus divinis destinatas sec. l. 21. C. de sac. Eccles. N. 120. cap. 10. fit autem d. cap. 10. & §. h. n. utrobique, memio captivitatis, ut verisimile sit verba (& famis) alimnde adjecta esse, d. l. 21. forte ab eo, qui ex rationis identitate constitutionem produceret ex fin. d. l. 21.

5. Ad h. 9. Religiosum quisque sua voluntate a facit dum mortuum infert b.

a) Ad differentiam sacrorum, que publicè dedicantur d. l. 9. pr. supr. Facile dixeris non esse id verisimile, cum non perinde translatio cadere ex religioso purum profanumque facere quis possit, arg. l. 8. de re l. & sump. fun. l. 11. 14. C. cod. Regula verò juris n. num quodque eodem modo resolvi ac retroagi dicitur, quo colligatur

ac constantum sit, sec. l. 88. de sol. l. 100. d. R. l. §. 1. inf. quib.
mod. tol. oblig. Respond. Quoties res statum suum mutaverit di-
ctam regulam vim suam perdere, arg. l. 9. §. 4. de minor. Id quod
hic fieri constat, cum quod humani fuerit, divini juris efficiatur, sec.
§. 7. sup. l. 1. h. t. ac perinde & in potestate nostra idem esse desinat,
ut mirum non sit si arbitrij nostri amplius non sit, sec. §. 10. inf. h. t.
l. 21. C. mand. b) In proprium, non communem locum §. h. n.
(quamvis & hic de mortuo inferendo rectè interdicatur l. 43. de rel.
neglecta juris ratione, que §. h. n. traditur, ne quis ea contraria exi-
stimet) sed & alienum, vel consentiente domino, sec. d. l. 6. §. pen. h. t.
vel postea ratum habente ex reg. l. 60. de R. I. l. ult. C. ad S. C. Mac.
Vult. Arum. Math. h. Don. 4. Com. 1. Ubi rectè utramque le-
ctionem sustineri docent.

6. Ad §. 10. Sanctæ sunt res veluti portæ, & muri
civitatis.

a) §. h. n. l. 8. pr. & §. 1. l. 9. §. 2. h. t. Diff. Alex. ab Alex.
lib. 6 Gent. dier. 14. eo quod per portas impura & immunda inferri
atque efferri soleant. Verum hæc ratiocinatio minus idonea: Quis
enim loca sacra aut religiosa mox violari ac contaminari credat; si
quid non tale inferatur? Aut quam labem contrahunt divina, si no-
xius quis contingat? Negat quidem Plutarchus (cujus autoritate
deceptus videtur Al. ab Al. d. l.) in Romulo portas sacras Romanis
fuisse: At sanctas non utique. Inter sacra vero & sancta interesse
hinc didicimus oportuit. b) Rationem adfert Imp. §. h. n. v. ideo:
quam impugnant, Gilber. Reg. atque alii quasi latius a quo pateat,
ut que & in moneta, leg. uis & similibus locum habeat, arg. l. 1. C. de
fals. mon. l. ult. de Legat. Resp. Nihil obstare quo minus &
illa sancta dicantur arg. dd. ll. (ut Trib. pleb. apud Romanos sacro-
sancti, & persona parentis & patroni sec. l. 2. de off. pat. & pat. pr.
leges d. l. 9. §. 3. l. 1. C. d. ll. l. 1. §. 4. 5. de var. & Ext. cog.) sed
ad locum hunc non pertinere saltem, quia relationem domini vel ac-
quisitionis nullam contineant; de qua hic queritur pr. h. t. Porro
& alterum hic controversitur, An de civitatis Roman. muris hæc
tantum vera, an & ceteris. Rat. dub. I. Quod in l. ult. h. t. illius
sanctum fiat mentio, II. Quod cetera civitates privatorum loco

consens.

cesseantur, l. 16. 17. de V. S. facit l. 81. de furt. III. Quod naturalis ratio avertetur tam gravem poenam in transcendentem, aut simili modo leviusculè delinquentem: Utique nusquam in ll. id expressum videtur, eog, mitior interpretatio adhibenda, arg. l. pen. de poen. IV. Quod tantum tolli diruiq, jubet. Prator, quod in muris portisque inmissam adificatūque quis habuerit, arg. l. 2. 3. ne quid in loc. sac. juncta l. ult. de quid in loc. pub. l. 9. §. 4. l. 8. §. 2. §. h. t. Atque hoc quidem DD. nostris placuit frequentius, neque ab humanitatis ratione adeò abludat, quin Magistratibus locorum ad arbitrium suum poenam ipsam revocare permittam: Ceterum si jusscriptum, quod interpretamur, spectandum (uti convenit nobis, qui explicando ei vacamus.) Et si se veritatem disciplina Romana respicimus, contra statuisse veteres probabilius. I. Quia generalis est §. h. n. ratio, eoque non facile restringenda, sec. l. 8. de pub. in rem act. II. Quia in d. l. 8 §. 2. d. l. 9. §. 4. d. l. 2. & 3. traditur Principem ad se revocasse etiam murorum municipalium curam, eoque ad Rempublicam pertinere eadem necesse, & gravius admissum quoque in ijs intelligi, arg. l. 7. §. f. de injur. Quia & in civitate qualibet crimen Majestatis committitur l. pen. ad L. Iul. Maj. IV. Quia hostile ac prodicioni affine non eo minus est facinus, quod in municipium admittitur, arg. d. l. pen. Tale vero quod est, capitale simul esse indubium, arg. l. 36. de tel. & sumpt. fun. l. 1. 2. 3. ult. ad l. Iul. majest. l. 7. de re mil: V. Adde l. 3. §. 17. eod. tit. de qua Gædd. ad l. 17. num. 5. de V. S. D. Lycl. 5. Memb. 6. ubi vide diss.

Ad §. 12. 13. 14.

7. Occupatione *a* adquiruntur fera ac bruta animalia, tam in suo, quàm in alieno, etiàm prohibente domino *b*.

a) Quam ita putamus aptius describi, quod sit apprehensio rei, qua quod nullius hostiisve erat in potestatem nostram redigimus, arg §. h. n. & seqq l. 71. de V. S. l. 55. v. ut si in meam: de acq. rer. dom. b) d. §. 12. 14. Rat. dnb. quod prohibere permiffum d. §. id vero sine effectu concedi non oporteat sec. l. 1. §. 2. Quod qu, in al. i. stat. l. ult. ne q. loc. pub. II. Quod injuriarum teneat

tura

tur, qui contra prohibitionem ingressus quid ceperit, arg. l. 13. §. f. de injur. Nullo jure itaque cepisse dicendum, arg. l. 1. cod. tit. l. 5. §. 1. ad l. Aquil. III. Quod fructus fundorum identidem in venatione consistant. l. 25. de usur. & fruct. l. 22. de inst. vel inst. leg. l. 9. §. 2. l. 62. de usufr. Hunc autem ut quis intercipiat neutiquam permittendum, vel si id fecerit, nihilo magis domivium fieri oportet, quam si furto sustulerit, l. 25. §. f. de furt. l. 27. §. 25. 26. Ad l. Aquil. juncta §. 2. 3. inf. de Vsuc. IV. Denique quod innuere idipsum videatur ICius in d. l. 55. v. utrum in meo an in alieno. Rat. tamen decidend. juris equitatisq. regulis magis convenire visa.

I. Quia prohibitio non facit, quo magis illius sint fera, in cujus fundo fuerint, aut quo minus in naturali libertate nulliusq. esse intelligantur d. §. §. in, eoque naturali ratione occupanti adhuc conceduntur, l. 3. ff. h. t. l. 1. pro derel. II. Quia prohibitio hunc tantum effectum habet & meretur, ut ne quis impure utatur fundo alieno, d. l. 3. de jur. (hinc responde ad 1. & 2. rat. dub.) Ejus verò separata est causa à feris, quæ inibi morantur d. §. 12. & 14. v. itaque apes. III. Quæ in occupatione factum potissimum spectatur, hoc est, apprehensio: Unde & in d. l. 55. ICius satis innuit non in eo positam esse questionis summam, quod in alieno nihil capi possit, sed an in potestatem redactus fuerit aper, an non. De alieno vero dubitationem ideo saltem inicit, quod difficilius in alieno quid capiatur, aut quod minus peccatum possit videri ab eo, qui dimiserit quasi prohibendi causa. Porro ut ad d. l. 62. & 26. respondeatur; sciendum quidem fructum ex venatione percipi, sed non tam fundo, quam ex ipsa venatione, non ex corpore, sed jure ut loq. IC. in l. 62. de R. V. Deinde non posse hic dici de feris, quod de cæteris fructibus, partem fundi eas esse, sec. l. 44. de R. V. d. l. 25. §. f. juncta l. seq. de furt. Denique non fera ipse sed venatio fructus esse dicitur, dd. ll. 62. 26. Itaque ut non jure hic facere intelligatur, verum est tamen cum feræ non alienas, sed quæ nullius, capere. Sed quid si in stagno aut lacu alieno piscatus quis sit? adhuc quod extraxit ipsius erit, I. Quia pisces adhuc in naturali libertate relictæ censentur, l. 3. §. 14. de acq. v. am poss. eoque occupanti cedunt l. 3. h. t.

II. Quia nondum sint in potestate ejus, cujus est stagnum, cum

multa

multa evenire possint ut non capiat sec. §. 13. inf. III. Quia domino consuliur per actionem injuriarum, perinde ut in venatione d. l. 13. §. f. De injur. IV. Quia prohibere potest dominus d. l. 13. §. f. quod si non facit sibi imputet, arg. l. 47. de usurp. & ul. l. 23. §. ad Treb. Wcl. h. Duar. ad l. 3. §. 14. Diff. Don. 4. Com. 8. Hot. h.

8. Ad §. 16. Et gallinæ & rei minimæ furtum fit & furti est actio.

§. h. n. in f. l. §. D. h. t. l. 37. de furt. Ratio Dec. Quod justitia non ex quantitate, sed ex juris regulis estimatur: & quod aliis vile aliis preciosum, ut loquitur Imp. in Nov. 69. c. 1. Tum ne quis hac occasione ad majora patranda irriteretur. Ration. Dub. I. Quod Imp. h. §. n. & IC. d. §. loquantur pluraliter: verb. cā animalia: ut de singulis vix idem dici possit. R. id eo fieri, quia & de gallinis & anseribus egerant. II. Quia modicum Prator non curet l. 4. de test. in int. (Resp. Non simpliciter loqui IC. in d. l. 4. sed quo casu majori summa fiat præjudicium, quod rationem habet l. 34. de jud. alias modici quoque justa ratio habetur l. 22. inf. pr. de dān. inf. l. 1. §. 10. de con. cum em. lib. l. 3. C. de distr. pign. III. Quod ob rem vilem, non oporteat famam cujusque, qua vitæ comparatur l. 9. de man. vind. l. 9. §. 1. Quod met. c. labefactari data actione famosa l. 9. §. f. l. 10. 11. de dol. mal. cujusmodi est furti l. 1. 4. §. f. l. 5. De his q. not. inf. Resp. 1. Non rem sed factum hic spectari. Illud verò naturam aversei semper §. 1. inf. de obl. q. ex dol. l. 42. de V. S. 2. Deinde agunt dd. ll. 9. 10. 11. De actione dativa, hoc est, quæ impetratur à Pratore non nisi. cum causa cognitione: furti verò actio simpliciter ex facto ac delicto, & quidem in viso in primis §. 15. inf. de act. mox ubi commissum nascitur & existit. In illa itaque non mirum est si quid amplius potuit Prator in temperanda severitate edicti arg. l. 102. de R. l. adde Sineid. h. Diff. Zal. 1. resp. sing. 26. Covar. 1. var. ref. 3.

9. Ad §. 17. Item ea quæ ex hostibus capimus statim nostra fiunt jure gentium.

§. h. n. d. l. §. §. h. t. I. Atqui publicantur agri, qui ex hostibus capiuntur l. 20. §. 1. de capt. & postl. rev. l. 11. de evict. l. 15. §. 1. de

de R. V. Resp. Id merito, quia agri non à singulis, sed ab universis tantum occupari possunt, eoque merito Reipubl. aut Principi cedunt, cuius auspiciis universi militavit, quique adeo per illos, ut administratos, possessionem occupare censetur Don. 4. Com. 21. Hinc à Senatu Volscorum Legatis oppida repetentibus responsum referre Halic. l. 8. c. 2. inter cetera: Nos equidem iustissimas ducimus possessiones, quas armis victores quasimus, nec legem istam nos primi constituimus, nec eam hominum potius quam deorum existimamus, sed cum omnes, tam gracos, quam barbaros ea uti sciamus &c.

II. Sed & in rebus mobilibus idem videtur ex l. pen. iuncta l. 1. Ad l. lul. pec. l. pen. §. simili. C. de donat. dicendum. Nihil igitur relinquitur quod nostrum fuit, contra dd. §§. Resp. non aliunde quam ab historie face his tenebris lumen quarendum. Omnes, inquit apud D. Hal. l. 1. c. 8. Lucius, scimus pradam ex hostibus captam nostraeque virtute partem ad Rempubl. iussu legis pertinere, & non modo nullum privatum hominem, sed ne ipsum quidem Imperatorem ius habere, sed quaestoris esse hanc acceptam vendere, & pecuniam hinc redactam in ararium ferre. Hanc legem ab urbe condita nemo non solum non violavit, sed ne reprehendis quidem, Rursus idem l. 4. c. 3. Romani igitur modis iustissimis sibi comparabant servos: Aut enim ementes a Rep. eos, qui ex praeda sub hasta vendebantur, aut Imperatore permittente militibus, ut cum cetera praeda etiam captivos haberent, quos cepissent, possidebant. Itidem apud Liv. 30. ab V. C. Scipio ad Masiniss. Syphax, ait, pop. Rom. auspiciis victus captusque est, itaque ipse, conjux, regnum, ager, oppida homines, qui incolunt, quicquid denique Syphacis fuit praeda pop. Rom. est. Nec dissimiliter l. 37. Aemilius ad milites Phocum invadentes: Captas, non deditas urbes diripi, & in istis tamen arbitrium esse Imperatoris, non militum. Quin igitur ita hac supplicemus, Principio quidem apud Romanos viguisse legem, cuius meminit Hal. d. c. 8. Ceterum ab ea paulatim usu recessum hactenus, ut Imperatori permitteretur non tantum dividere pradam jam redactam ex hostibus, sed & diripienda exponere ac concedere cuncta militibus praeda, ubi res postulare videretur, exemplum mox ap. Liv. 2. p. mihi 84, ut & l. 5. p. 195. Camillo invidiam concitatum idem memorat.

mor. ut, quod non omnem militi permisisset, sed publicando sacran-
doque ad nihilum redegit, ac similia quidem passim infirmita occur-
rere. const. ut, quod facit & § 3. in pr. de jur. person. l. 4. de just. &
jur. vers. Imperator vendere. &c. Porro fieri non poterat, quin
vel in expeditionibus atque expugnationibus multa quoque dispen-
rentur à militibus, quæ & ipsi, conniventibus ducibus belli, quin sibi ser-
vare haud dubium, de his & §. h. n. regula ut in ceteris, rectè si-
bi constabit. Vide varios hic & dubios, Cuj. obs. 7. Don. d. l. Hot.
h. D. Lyel. 3. Memb. 8.

Ad §. 21.

10. Num §. h. lectio singularis sustineri possit? Aff.

Extat ea in l. 7. §. 1. D. h. t. impugnant Hot. ac Pac. h. quoniam
solum solo cedere non soleat. Quod confirmari putes per l. 4. §. fin. de
reb. cred. Videamus ne ita habendum sit: Pars alieni agri si per se
consistat, alveo magis, quàm agro meo immixta, domini ut maneat, u-
ri si ager in formam insule redactus sit sec. §. seq. in fin. Si crusta
tantum sit, agro meo ingesta, meam esse ubi coaluerit sec. l. 6. §. 2. de
darn. inf. coaluisse autem videri ubi arbores radices egerint, arg. l.
§. §. 3. de R. V. Cedit verò hoc casu agro meo, ut sine quo esse non
possit sec. regulam l. 23. §. 3. de R. V. distinctionem hanc comprobat
l. 24. §. fin. Quib. mod. ul. am. adde Cuj. h.

11. Ad §. 22. Insula in flumine enata non minus usu,
quàm proprietate vicinorum est.

§. h. n. d. l. 7. §. 3. l. 11. §. 7. de flum. l. pen. §. 1. 2. h. t. Du-
bit. ratio duplex tamen se hic offert. Prior quod in alveo fluminis ea
consistat, sustineaturq. l. 30. §. 1. h. t. d. l. pen. §. 2. prout deque ejus-
dem juris esse videatur §. 30. inf. d. l. 23. §. 3. de R. V. Ve-
rum hanc removeat l. C. incitè in d. l. 30. §. 1. Quod pars ista alvei,
in qua insula, jam alvei formam atque usum amiserit, atque ab ipso
jam flumine derelicta sit, eoq. privati juris fiat, Altera ex §. fin. d.
l. pen. Sed & hic, difficultas omnis facile tollitur, si negati va premit-
tatur, Non si quid, &c. sec. Acc. ibid. Hot. 1. obs. 13. Quamvis
non inconcinnè dici videatur, in d. §. fin. conferri æquum & compa-
rari edificatum & enatum hactenus, quia & id quod in publico (vi-
dehæc in littore sec. l. §. de Acq. rer. dom. §. 5. supr. h. t. l. 3. Ne

qu, in loc. publ. l. 30. §. f. De acq. ter. d. 6.) adificatur, non mox publicum esse censetur. Unde assumas ad hypotheticum ICII, Atqui id quod in publico adificatur non sicut, non semper est publicum dd. II. Neque ergo & quod enatum sec. §. h. n. aliter D. Lycl. 6. membr. 2. D. Arum. h. Diss. Cuj. 14. obs. 11. inf. Pac. 6. En. 93. Exceptiones autem hujus juris dua, quae traduntur in l. 16. & d. l. pen. §. 2. h.

12. Ad §. 24. Inundatio dominium fundi non mutat.

Sive ea momentanea sive diuturnior, modo ne speciem fundi commutes in alveum vel stagnum §. h. n. l. 7. §. 6. l. 30. §. 3. h. t. l. 24. Quib. mod. usus fr. am. junct. l. 10. §. 2. cod. tit. l. 1. §. 5, 6 de flū. Quae loca nullam distinctionem admittunt, praterquam istam, firma agri mutata sit nec ne, hoc est, num. manare flumen isthac capere alveo facto, qui casus est §. pr. iup. d. l. 7. §. 5. (in qua verba extrema, vix est ut id obtineat, ad usum factumque magis, quam jus ipsum pertinere quis dixerit cummodè, utpote cum aper semel extinctus restitui nunquam possit l. 98. §. fin. de solut.) d. l. 30. §. p. l. 38. cod. d. l. 24. d. l. l. 1. §. 9. 8. Neque verò contrascriptum existimandum est in l. 23. Quib. mod. us. am. Nam quod ibi IC. amitti proprietatem tradit, dupliciter accipi potest. Primò, cum de inundatione generaliter loquatur, quasi innuat interdum amitti, mutata vñ. specie loci sec. l. 10. §. 2. cod. Deinde observandum est ita loqui IC. eos in d. l. 23. & d. l. 24. d. l. 30. §. 3. h. t. ut restitui agrum inundatum respondent, quem alias ut in d. l. 7. §. 6. & §. h. n. imò & in ipsa d. l. 24. ejusdem juris manere docent. Hinc igitur quis merito collegerit. Flumen censitoris loco eos habere d. l. 30. §. 3. ab eodemq. agrum occupari (vox ea acquirendi dominij vim ingerit) dicere, quasi innuentes interim, dum insidet atque in potestate habet diutius ut incertum sit cui additurus sit, Illud quasi pro domino esse ratione ac jure occupationis, ubi verò recesserit, interpretari perpetuò ejusdem juris mansisse conjunctione temporum sive extremorum, quae & alias usitata sec. l. 19. §. 3. de castr. pec. l. 1. §. 22. de collat. l. 193. de R. I. vido disp. pr. inf. th. 8. l. 2. n. 3. Restituere autem censetur intuitu facti, quia poterat ademisse perpetuo, uti qui avem captam dimittimus libertatem restituere non inepte dicimur. Simile omnino est in captivitate, quae si revera potestatem patriam solvit, arg. l. 24. de De capr.

82

de postl. rev. Illa tamen in pendentia magis habetur propter incertum
 redditus §. 5. quib. mod. Patrepor. f. ita res hereditaria, dum jacos
 hereditas, nullius dicimur l. 1. de Rec. div. l. 13. de pec. adita here-
 ditate retro heredis fuisse censetur l. 104. de R. l. 1. 54. de acq. vel
 om. her. Planè eo sensu propter naturam fundum non possideri interim
 respondit IC. in l. 12. §. f. de reb. aut. i. p. Aliter Acc. Hot. h. qui
 de perpetua d. l. 23. accipiunt, eoque in manifesta juris principia im-
 pingunt, quibus alveus novus vel stagnum in publicum addicitur, ne-
 que privatus, nisi vicinorum fieri potest d. l. 1. §. 7. de flum. d. l. 17. §.
 5. l. 38. h. t. l. 10. §. 2. Quib. mod. ul. ann. vel per alluvionem resti-
 tutus si sit, ejusdem quum proprium agrum possidet d. l. 50. §. 3. l. 14.
 Quem. servit. am. Neque verò fieri potest, quin inundatio perpetua
 formam agri commutet: Ac proinde restitui is nequit solo recessu flumi-
 nis d. l. 58. §. fin. de Solut. quod tamen voluit IC d. l. 23. in fine.
 Diss. aliter A. Math. h. Lycl. 7. Membr. 47.

COROLL. 1. *Dominium qui aliud directum aliud
 utile faciunt non usque errant.*

I. Sæpè enim alterius res est, apud alium ejus u-
 tilitas atque emolumentum l. 66. §. pen. de leg. 2. jun-
 cta, l. 4. de usufr. II. Tantundem præstare bona fides
 quantum veritas dicitur l. 136. de R. l. coque utili-
 tatis intuitu dominus quoq; alias censetur qui possi-
 det, l. 20. 48. de acq. rer. dom. alias non item l. 2. §. 1.
 de rel. & sum. fun. l. 13. §. 9. de damn. infect. l. 1. §. 2. ad
 SC. fillan. III. Datur actio in rem tanquam dominis,
 sec. l. 1. §. 1. si ag. vect. pet. l. 1. §. 2. de superf. juncta l. 23.
 de R. V. etiam his, qui domini alias esse negantur l.
 2. de superf. d. l. 1. §. 1. IV. Per l. 4. 12. C. de fund. patrii.
 juncta d. l. 1. §. 1.

2. *Ius venandi rectè sibi vindicant hodie viri principes.*

Quamvis n. naturali ratione occupanti concede-
 bantur, quæ cælo terrâ mariq; capiuntur §. 12. h. t. l.

venit ea designari corpus certum apud ICios. arg. l. 1. pr. & §. 1. De reb. cred. l. 6. §. 1. de aur. & arg. leg. l. 24. h. t. l. 1. de R. V. id quod Logici ferè individuum vocant. Neque igitur huc transferri debet illud Eccl. l. v. 9. 10. Estne quidpiam, de quo dici possit, ecce istud novum est? Et quod alias Theologi defendunt creationem semel factam esse, Gen. 1. De Genere namque id verum, non de singulis speciebus. Sic neque huc pertinere monendi sumus casus, in quibus non novum corpus efficitur, sed corporis adjunctum tantum mutatur, ut in l. 7. §. 7. in fin. l. 26. §. f. h. t. (si an obset l. 70. De leg. 5. vide inf. lit. c. n. 4. b) §. h. n. l. 7. §. 7. l. 24. 26. 27. §. h. t. seu de acq. rer. dom. Alioqui enim materia sui potentia prevailere (& manere prioris domini) censetur l. 78. §. 4. de leg. 3. fac. d. l. 24. Quod & ipsum dextrè velim capias. Namque si ordinem ac potentiam causarum spectes, semper potior ac præstantior est forma, ut qua esse dat rei l. 13. §. f. de V. S. l. 9. §. 3. ad exhibendum l. 6. §. 1. de aur. & arg. leg. Caterùm hoc loco potiore alia ratione materiam facimus qua vel existere, vel extinguì eam accessione formæ docemus: Idq; hoc fine, ut cum materia ante alterius fuerit eandem servemus domino quãdum potest ex reg. l. 11. de R. I. l. 14. de cond. ind. Servamus itaq; hætenus dum extat: Exincta eã ratio ipsa non patitur ut servetur ei amplius, quando nec superest. Hoc autem tum demum dici potest, ubi sic commutata est, ut recuperari nequeat arg. l. 15. de R. I. Alioqui cum de manus pretio atq; arte quaeritur penè extincti cõsentur scyphi, qui colli si, l. 14. §. f. de V. S. c) l. Nec est quod quis aliter traditum existimet in l. 10. §. 5. quib. mod. usus fr. am. Agi n. IC de usufr. cuius alia est ratio, vide l. 36. pr. de usufr. quiq; facilius extinguitur & amittitur quàm dominium, propter ratione l. 3. §. 2. de usufr. §. 2. inf. eodem. II. Sed & responsum IC. in l. 12. §. 3. ad exhibend. non simpliciter, sed de eo qui mala fide egerit conceptam est de quo th. seq. III. Deinde videri possit minus vera aut perpetua §. h. nostri distinctio: Quid enim si ex marmore statua facta sit? Ad rudem materiam ea redigi potest, arg. d. l. 78. §. 4. de leg. Nec tamen potentia materia vincetur, ut ibidem haud obscure innuit IC. Resp. Ex facto pendere an ad eandem materiam, hoc est, rude & informe marmor, quale fuerit, Statua reduci possit, Nam si opus a artisque

pluscu-

plusculum accesserit, aut lapidi decesserit, recte defendi potest nec ad
priorem speciem redire posse, eoque ei cedere, qui consecerit sec. §. h. n.
Sed & ad certiores d. l. 78. §. 4. interpretationem animadvertendū
I. C. in d. §. 4. non de acquisitione, sed appellatione rei ejusque potestate
agere. In hac vero usus promiscuus vel testantis spectari solet, arg. l.
7. §. fin. de supel. leg. l. 18. §. 3. de instr. vel inst. leg. l. 34. de R. I.
In ista iuris regula §. h. n. d. l. 7. §. 7. IV. Proinde & quod aliquod
obijci posset ex l. 16. De aur. & argent. leg. ubi pecunia auri argen-
tive nomine non contineri dicitur, quam tamen satis constat ad auri
argentine massam reduci posse: Et quod lana uncta lana amplius non
esse intelligatur in l. 70. de legat. 3. (contra quam d. l. 26. §. f. h. r.
per scriptum) iidem explicandum est. Non enim de substantia rerum
neg. de acquirendo rerum dominio iis locis agitur, sed de appellatione
earum, ac mente testatoris, quae ex usu verborum pendeat ac colligatur
d. l. 7. §. f. v. d. l. 18. §. 3. d) Sic quidem ut priori domino perisse ac
decessisse intelligatur §. h. n. d. l. 7. §. 7. Quid ergo? an ut quisquam
cum alterius jactura locupletior fiat, contra l. 14. de cond. indeb?
ut res mea sine facto meo ad alium transferatur, contr. l. 11. de R. I. l.
32. de reb. cred? Ut meum mihi jus detrahatur, contra §. f. supr. de
his q. su. v. alien. l. 2. D. cod. Ut quod ex re mea superest vindicare
nequeam, contra l. 48. §. 1. de R. V? Resp. I. Ad d. l. 14. Domi-
no priori actionem in factum indulgeri, qua indemnitas sua consulat
arg. l. 23. §. 5. de R. V. Specificationis (de qua §. h. n.) ut nostri fere
loquuntur, hanc esse rationem perpetuam, ut rei prioris substantiam
in aliam transfundat atq. ita perimat. Ad d. l. 11. & 32. non tam
transferri, quam extinguere rem: neque tam meam esse, quam esse de-
fuisse per se, eoque magis ex necessitate ac ratiocinatione hoc esse recep-
tum apparet, quam ratione illa primogenea: Quod ipsum & ad d. §.
f. & d. l. 2. valere convenit. Denique ad d. l. 49. non superesse ex re
mea hic quicquam; sed novum quiddam ex ea natum constatiūque
esse. II. Affertur in contrarium l. 61. de R. V. Sed videamus:
Si quis navem suam aliena materia refecisset, constat adyocere, jungere
eum quid navi suae, non novam speciem conficere. Merito igitur &
manet ejus navis: Navis, inquam, quae pluribus quidem tabulis, uno tamē
corpore connexo arg. l. 30. de ul. & ul. cōmetur. Tota igitur, hoc est,

etiam cum accessione ejus erit, ejus ante fuerat arg. l. 26. §. 1. D. h. t. Atque hoc quidem priori legis parte l. C. pronuntiat. Subjicit, non idē esse si in edificando idem factum esset, hoc est, si ex aliena materia totam extruxisset. Spectandum enim cujus sit carina. Hac potentia (Comprobat hoc usus quoq, cum nautica pignoratione concipi soleant **op den Boom oft kijn**: Unde et usura trajectory, **bodemrie** Nostratibus vulgò dici solet) vel ut l. C. in l. 23. §. 4. de R. V. loquitur, prevalentia reliquas navis partes trahit. Si igitur ex aliena trabe integra seu arbore carina sit facta, ejusdem erit navis jure accessionis d. l. 61. Si ex tabulis itidem, quia nondum dici possunt in novam speciem transfusa atque extincta, quod in specificatione usu venire supra dictum. Si ex arbore in tabulas dissecta redacta que primum, tum demum conficiendus foret, quia arbor non maneret nec fieri denuo queat, quo pertinet l. 26. h. t. Unde fit ut alias ad modum accessionis, alias ad eum, de quo §. h. n. ea quaestio referenda sit, non, ut nostri putarunt, ad posteriorem hunc semper. Vide Don. 4. comm. 12. Hor. & alios h. Ant. Fab. 6. Con. 11. Goth. in d. l. 61. M. Lyclam. 6. membr. 3. & §. §. 1. & c. Dist. aliter Conn. 3. comm. 6. A. Matth. h.

2. Modò suo nomine a ac bona fide facta sit b.

a) Nominatim hoc adijcit l. C. in d. l. 7. §. 7. & in l. 27. §. fin. eodem. Unde cavillandi occasio quibusdam sumpta magis, quam data, malè ab Imp. idem hic omissum. Resp. toties quemq, rem suam, suoque nomine agere censer, quamdiu quo nomine id fecerit incertum est, arg. l. 51. Pro socio. l. 55. 61. de R. I. Tum in ambigua oratione id accipiendum quod rei, de qua agitur (ut hic de querendo dominio à singulis) magis convenit l. 67. de R. I. Unde & l. C. in l. 5. §. 1. de R. V. simpliciter quoque ejus esse, qui fecerit nullum, decidit, quo exemplo, si quid hic peccatum, eluere id saltem liceat nobis. b) Alioqui enim etiam quod ex re mea fiat meum esse respondet l. C. in d. l. 12. §. 3. Ad exhibend. Atque ita in l. 4. §. 20. De usur. & ul. ex lana furtiva factum vestimentum furtivum esse, adde l. 14. §. 2. & ult. de condict. furt. l. 29. §. f. l. 30. de don. inter vit. & ux. Quibus edocemur minus hac de re dubitandum esse. Quamvis non de nihilo sit, quod hic in contrarium disputat Wes.
l. Quod

1. Quòd de jure naturali cùm hic agamus, non nisi naturalis quoque ratio spectari debeat, hoc est, factum ipsum, ut potior sit, qui plus ad rei efficiendam contulerit l. 23. de lib. & posth. 11. Cùm priorem speciem seu materiam extinctam fateamur, quomodo domonium penes priorem maneat ejus rei, quæ jam nulla arg. l. 2. de usus? Aut quomodo nova species ejus erit, qui possessionem nunquam apprehenderit, sec. l. 1. de acq. & amitt. poss? Qui neque fecerit, nec cujus nomine ea facta sit arg. §. 1. inf. de obl. q. ex del. nasc. vers. lucrifaciendi g. 111. Difertè Imp. in §. 27. inf. profitetur res extinctas vindicari non posse. Responderi potest naturalem quoque rationem ita furtum ipsum aversari, ut non pariatur quocunque modo rem interverti, l. 11. de R. l. 1. 6. C. de furt. & serv. corr. tot. tit. C. de Reb. al. non al. l. 3. C. de R. V. Nec si extinguantur quidem, Unde & conductio quæ domino dari solet, l. 1. de cond. furt. re extincta quoque indulgetur d. l. 14. §. ff. d. §. 27. Et ad exhibendum actio, quasi contra eum; qui dolo desierit possidere, ut dolus pro possessione habeatur d. l. 12. §. 3. ad exhib. junct. l. 150. 157. §. 1. de Reg. iur. Deinde etsi maxime res hic perierit, tamen ita interpretamur, quasi rem Domini gesserit fur ipse, prout sæpe obligationem nasci extra id quod agitur l. C. notat in l. 13. in f. Commod. Perinde ut qui alienas uv. decerpserit etiam domino impensas donasse putatur, secund. d. l. 27. ad l. Aquil. Et venditor rei aliena, ubi ea desierit esse, actione negotior gestor. l. fin. de neg. g. l. 19. C. cod. l. 1. C. de reb. al. n. al. vel officio judicis teneri incipit, arg. l. 17. de R. V. Vel uti res alia in alterius locum succedere intelligitur, d. l. 29. pr. l. 8. §. 1. l. seq. de don. int. vir. & ux. Itaque etsi directæ vindicatio non sit, sec. d. §. 27. (nam de hac loqui Imp. consentaneum est, arg. l. 1. §. 3. l. 23. §. 5. de R. V.) Utilem tamen dari vel ipsa natura factum aversantis ratiocinatio ducat, facit d. l. 30. d. §. 27. d. l. 12. §. 3. ad exhib. l. 32. de reb. cred.

3. An malè Imp. hic exemplum frumenti referat? Non usque.

Clamant plerique indignissime factum, cùm Gajus in d. l. 7. §. 7. contra scripserit, ac certa in primis ratione. Excusant, qui moderatius sapiunt & rectè, sed an satis subdubito. Quid ni & illud note-

mius? Imp. non tam quid in frumenti acquisitione servandum sit decidere, quam inter exempla cetera referre, quibus ostendat quæ res ad priorem speciem, tum internam, tum externam, & qualitatem (non nullibi ita loquitur IC. l. 36. de usufr.) reverts possint, quæ non. Cetero quin leges legibus conferendas esse expeditum l. 26. 27. de legg. l. un. C. de inoff. test. & infinita sunt loca tum in elementis, tum in responsis IC. quæ ex alijs ni suppleantur, mutila inepta, falsa videri necesse est: simill. vid. inf. §. 2. de uf. & h. junct. l. 12. §. 2. eod.

4. Ad §. 26. Num in h. §. eadem distinctio adhibenda, quæ in superiori? Sic.

Innuunt quidem id l. 12. §. 1, l. 27. §. f. h. t. Sed evidentius probat l. 5. §. 2. de R. V. in qua speciem hanc tractans IC. fieri ejus mulsum, qui fecerit, respondet, addita ratione illa, quia speciem suam pristinam, hoc est, materiam non continet, ut dubitandum non sit, quin aliud quoque servari voluerit, si materia prior maneat, ut exempla sequentia convincunt satis. Neque movet quod hic omissa sit distinctio. Sufficit enim nihil contra traditum esse, & aliunde idem addi posse. Multo minus negotij facessit argum. Borch. h. quod non solum operam, sed & partem materiae præstet hoc in casu. Nullo enim juris loco auctoritate collectio ista adjuvatur aut traditur. Nisi forte accessionis locum res altera obineat, de quo casu agit §. pr. inf. adde Pac. hic.

5. Ad §. 28. Confusio an jure inter modos acquirendi? Utique:

Rat. dub. quod magis hic retineri, quam quæri dominium videatur, eo quod corpus ex confusione conflatum commune tantum fiat, §. h. n. Resp. in confusione vel manere priorem materiam, vel extinguí nova specie conflata. Illo casu communicatur, quod utriusque separatim antea fuerat. unde fit ut quisque alterius partis proprietatem pro indiviso consequatur & acquirat: in posteriori illa ipsa species pro parte queritur, quæ nunquam alterutris fuit. Proinde utrobique natura acquisitionis commodè hic agnoscitur: quamvis alterum (de quo vers. sed et si) pertinere videatur ad præcedentem modum, de quo §. 26. sup.

Etiam

6. Etiam fortuita a si diduci non possint materiae b.

a) §. h. n. l. 3. §. f. l. 5. §. 1. de R. V. l. 7. §. 9. h. r. Conjungit enim dominos in societatem non consensus sed res, ut loquitur IC. in l. 25. §. 16. fam. etc. quo & ipso Hot. 4. obs. 21. contra disputantis ratiocinatio enervatur: adde D. Arum. h. b) Alias nihil communicabitur, sed quisque suum vindicabit, ut docet IC. in d. l. 5. §. 1. Proinde §. h. n. dextre quoque vel accipimus, quasi Imp. & hic distincti-
onem §. 21. sup. traditam intelligi voluerit, vel supplebimus ex d. §. 1. Don. 4. comm. 31.

7. Ad §. 29. De mixtura a idem juris est, si voluntate dominoiurum facta sit b.

a) Earum rerum, quae ex distantibus constant corporibus, ut §. h. n. juncto §. prox. supr. indicat, facit l. 30. p. & §. f. de usurp. & usuc. alioqui verbis confundendi ac miscendi promiscue utuntur. IC. in d. l. 30. l. 3. §. f. l. 5. pr. & §. 1. de R. V. l. 7. §. 8. h. r. b) Cessat enim hic ratio, quae in superioribus dominium vel communionem inducit, cum neque extinguitur quid, neque inseparabile dici potest, sed singula corpora in sua maneant substantia §. h. n. Neque caret tamen hoc ipsum scrupulo. I. Quidni enim regeri possit, etsi durent singula frumenti grana, non tamen ulla humana arte aut ope discerni eadem posse aut agnosci probari, aut singulis sua tribui: Ac vel ipsa res seu necessitas & hic communionem inducere videatur, perinde atque in §. prox. supr. & in d. l. 25. §. 16. fam. etc. Prout constat alias propter difficultatem probationis alio decurri, l. 30. de test. tut. II. Deinde an non aliena est isthac frumenti consideratio, qua singula grana spectantur? Certum est namque illud inter eas res censi, quae mensura constant l. 2. pr. & §. 1. 2. de reb. cred. quae non corpore, sed quantitate censentur l. 1. §. 7. ad l. lalcid. Unde & in fine §. h. n. pro modi, hoc est, quantitatis ratione, non corporum vindicandum id esse docet Imp. Resp. ad I. Etsi à nobis singula discerni non possint, reuera tamen discreta esse per rerum naturam, quod hic sufficit cum de naturali jure & ratione hoc loco quaeramus. Alioqui non quod nobis, idem simpliciter impossibile, arg. l. 137. §. 4. de V. O. Ad II. Nihil ob stare quo minus unius
§ 3 ejusdemq;

unius ejusdemq; rei plures sint functiones et officia. Frumentum sui
 sum naturaliter ac primogenie prestat corporibus. quæ ita exedan-
 tur: Secundario in commerciis modo mensuræque tenus, quod inutilis
 atque inepta hic singulorum granorum dinumeratio. Proinde cum de
 naturalibus acquirendi modis agitur, rectissime corpora spectantur;
 ad retinendum dominium, quod in singulis consistit d. l. 30. §. f. De
 usurp. & usuc. Cum de commerciis, quantitas, atq; eisdem modis in re-
 petendo frumento ipso, quod jam desierit sigillatim vel granatim se-
 cerni ac dignosci posse, Instabis id potius facere, ut miscenti acquiran-
 tur, prout discretè I.C. de nummis respond. in l. 78. de solut. Resp.
 Donell. 4. comm. 22. id fieri, quia nummi ex iusta causa traditi
 sunt, eoq; & §. h. n. ita restringi oportere, quasi cum demum res non
 fiant ejus, qui miscuerit, cum nullam habet causam possidendi. Ve-
 rum id nec ratio, qua utitur Imp. hoc loco, nec juris principia ferunt.
 Agimus namque de eo, qui bona in fide: At in hoc primum momen-
 tum tituli iusti pr. inf. de usucap. l. ult. C. unde vi. Quidni igitur
 cum Acc. in d. l. 78. in nummis singulare quid vel aliud hic a-
 gnoscamus: Verum est & in nummis spectari corpora l. 3. §. f. de
 reb. cred. l. 94. §. 1. 2. de solut. l. 46. de cond. indeb. l. 95. de
 leg. 3. Potissimum tamen ex quantitate substantiam metimur co-
 rundem l. 1. de cont. empt. Ita quidem ut καὶ ἐξ ὧν quasi quantita-
 tum quantitas dici possit, cum ea etiam cetera æstimentur l. 42. de
 fidejuss. Et non ineptè defendi possit non ex sui natura, sed per abu-
 sum vel secundario corpora in nummis spectari arg. l. 3. de in lit. jur.
 junct. l. 5. §. eod. tit. Proinde nihil vetat in his facilius admittere
 consumptionem, quæ corpora ipsa mox quasi extinguat, ubi pro quanti-
 tate numerata, accepta, mixta fuerint. Idque eo magis, quod nummo-
 rum forma in multiplici admodum differentia, aliter atque granorum
 Tum quod Imp. h. §. n. t. frumenti tantum & ovium mentionem
 facit, perinde ut & I.C. in d. l. 30. §. f. de usurp. & usuc. & c.
 Aliter & D. Borch. & A. Math. & alii h.

8. Ad §. 30. Quod solo inædificatum est solo cedit a
 neque tamen prioris domini semper idem esse desinit b.

a) Hoc est acquiritur soli domino §. h. n. l. 7. §. 10. l. 8. D. h.
 l. 2. C. de R. V. b) §. h. n. (Nam in casu §. seq. contrà servatur)
 itaque

itaque dissoluto ædificio vindictio competi d. l. 1. Semel n. ædifican-
 tis factum si esset, etiam abruptum inde redire ad priorem dominum
 non posset l. 2. §. 5. f. de R. V. At verò nonne & hac ænigmatis instar
 se habent? Uetat enim juris regula dominum unius ejusdemque rei
 duobus assignari l. 5. §. f. commod. l. 1. Negatur quoque dominus so-
 lis tigna possidere l. 30. de acq. vel amit. poss. l. 3. de usurf. & uluc.
 l. 11. Redire dominum ad eum qui, prius dominus fuerat, rescri-
 ptum est in d. l. 2. C. de R. V. Nihil verò redire dixeris recte ad
 eum cui nihil decesserit, arg. l. 82. de R. I. Resp. ad 1. Receptum esse,
 ut interim, hoc est, non absolute quidam domini existimentur ut in
 l. 48. de h. t. junct. l. 49. de R. V. & in l. 9. §. 2. D. h. t. & l. 75.
 de jur. dot. l. 30 C. cod. Ita ergo applicanda huc & temperanda re-
 gula d. l. 5. §. f. ut suo loco pluribus. Ad 11. Resp. non pariter eodém.
 que passu dominum, & possessionem semper ambulare, ut videbimus
 inf. disp. pr. Deinde non simpliciter negatur possidere soli ædumque
 dominus, sed tanquam separata, & tanquam res mobiles sec. d. l.
 23. pr. & §. f. Alioquin qui totum possidet non potest non mem-
 bra singula quoque, sed qua membra, & qua junct. cum toto possidere.
 Ad 111. Abusum quadam dici redire, ut & desinere cujusquam
 esse arg. l. 3. §. 1. ul. q. cav. l. 73. de R. I. Tum verò d. l. 2. C. de R.
 V. magis pertinere ad speciem §. 31. seq. h. t. quam ad §. h. n. 30.
 Nisi quis putet redire materia ad pristinum dominum in d. l. 2. magis
 facti quam juris intuitu, th. ult. disp. pr. supr. Vel quia liberata sit
 ab ejus potestate qui interim erat pro domino §. h. n. vel intuitu pos-
 sessionis, qua quandiu abesset, quasi inutile & nudum dominum
 arg. §. pen. inf. de usufr. junct. l. 12. De acq. v. am. poss. penes
 ipsum esset.

9. Tigni alieni nomine in duplum est actio, tam contra
 bona fide, quam mala fide ædificantem.

De hoc nulla dubitatio propter l. 1. pr. §. f. l. 2. de tign. junct. l.
 7. §. 10. h. t. §. h. n. l. 6. ad exhib. l. 23. §. penul. de R. V. De illo
 major, sed apud recentiores: vide Don. 4. com. 33. Cuj. 23. obs. 19.
 Wef. Borch. h. Goed. ad l. 62. n. 8. de V. S. mihi veterum opinio
 non displicet, in qua Acc. Joh. Fab. Mynf. Cuj. h. Quam ut expli-
 cemus, ad principia sua res revocanda. Generaliter jure traditum, no-
 minis.

cui invito res sua auferatur, l. 1. de R. l. nec si pretium justum offeratur l. 8. de in lit. jur. l. 9. rer. amot. l. 23. §. 5. 6. de R. V. Hinc in litem iusiurandum receptum contra eos, qui res alienas deinereunt & restituere uolunt dd. l. l. Id verò cum contra eum, qui bona fide iunxisset, non perinde deferri conveniret, ut qui peculiarem causam restitutionis recusanda ex parte haberet, ne adificium diruere cogeretur d. l. 1. de rig. junct. l. 2. C. de ædib. pri. Lege 12. tabular. certam summam, hoc est, duplum pretium prestare iussus est, quam cum ferat dominus, nec ipse querendi quoque causam justam habeat. Probat sententiam hanc l. 1. d. l. 23. §. pen. de R. V. in qua non de furtivo sed alienoigno IC. generaliter & indistinctè loquitur, ut temerè ac sine evidenti ratione alienum esse existimandum sit, distinctionem à nobis addi l. c. l. 8. de publ. in r. action. & Gl. & Dd. ibidem

l. 11. Sic & l. 63. de don. int. vir. & ux. satis dilucidè ostendit non de furtivo tantum locutos esse decemviros. Excipit enim IC. eum, qui alienum sciente domino & volente iunxit, quæ exceptio eam regulam præsupponit, quâ alienum, non quâ furtivumungi prohibeatur. IV. Nulla idonea ratio reddi posse videtur, cur aliud in eo, qui bona fide furtivum quod erat, quive alienum tantum iunxerit, eoque idem utrobique admittendum, arg. l. 3. §. 3. de injust. rupt. & irrit. fact. testam. Nam quod ajunt oportuisse diligentius inquirere, atque ob vitium rei plecti eum, qui iunxerit, ficulneum est. Quod enim queso initium & finis illius investigationis? aut ubi ea præscripta? IC. certè bonam fidem ei tribuunt, qui ab eo, quem putat dominum esse, dominive voluntate vendere, tradere l. 109. de verb. sig. rem acceperit, nec quicquam desiderat amplius Imp. in l. ult. C. unde vi. Porro qua fronte quis puniri possessorem dicat ob delictum alienum, vel inertiam contra l. 9. De liber. caus. l. 38. 74. 155. de R. l. l. 27. de proc. l. 5. §. 5. de op. nov. n. l. 33. §. ult. C. de inoff? Satis sit non posse eum acquirere rem vitio affectam §. 1. 2. inf. de usuc. Ee verò dupli actio non tam in penam adificantis (huic enim potius lex favet, arg. l. 25. de reb. cred. l. 5. C. de æd. priv. l. 1. in quib. caus. p. r. c.) quàm favore & intuitu domini introducta, ut diximus, adde Ant. Math. h. Nec movent quæ contra ab ijs, qui distinguendum censent afferuntur. I. Quod l. 12. tab. de furtivo tantum locuta sit

l. 1. de Tign. junct. d. l. 63. de don. interv. & ux. Resp. Id neque
dd. ll. satis convinci: Et contrarium colligi ex g. h. n. d. l. 7. §. 10. d.
l. 21. §. pen. qua de alieno loquuntur simpliciter. Neque est quod
quis urgeat rationem IC. in d. l. 63. inf. Illa enim accipienda de spe-
cie, de qua agere IC. propositum, nempe cum quis sciens alienum jun-
xit. Hoc casu vix est cum furtum committatur, quod remotum
satagit IC. prout & alias verum est, sine vitio furti tignum injungi
posse sec. §. 1. inf. de ul. l. 9 de R. V. l. 44. inf. ff. h. t.

II. Minus facit quod quidam afferunt, ideo furtivi tigni nomi-
ne adificansem teneri in duplum, quia olim non is tantum qui surri-
pisset, sed & apud quem furtum inventum & conceptum esset, obli-
garetur, arg. §. 4. inf. de oblig. quæ ex delicto nascuntur. Quod
cum de eo, qui bona fide non furtivum junxerit dici nequeat, cum nec
dupli teneri par sit. Resp. non esse verisimile hanc rationem juris ve-
teris fuisse, 1. Quia concepti actio tripliariam continebat, Gell. l.
11. c. ult. 2. Quia furti actio panalis semper §. f. inf. de oblig. q.
ex del. hac mixta, in qua simplum rei vicem obtineat. 3. Quia co-
cepti actio dudum ab usu recesserit. Gell. d. l. & d. §. 4. Promde ad
jus quo utimur nentiquam pertinere, aut applicari potest. Denique d.
§. 4. de bonas. possessore loqui quis probeat arg. §. 7. 8. cod. tit. III.
Obijcitur, quod utique res ipsa debet interesse aliquid oportere, inter
eum, qui sciens alienum, quiq. ignorans junxerit. Resp. si rem specte-
mus, nihil vetat parem utriusque causam statui, dum eodem modo
restitutionem recusant: Si factum, multum inter utrumque interesse,
cum ille & furti teneatur, Ille & vind. et ad exhibendū conveniri po-
test d. l. 1. §. f. l. 2. hic non itē. In proposito autem non de facto, sed de re
quaestio. IV. Adducitur regula d. l. 23. §. 4. ubi IC. in omnibus
istis, in quibus res mea per prævalentiam alienam trahit, meamq. ef-
ficii, si vindicem pretium cogor præstare. Resp. agere IC. de alijs ac-
cess. speciebus, nec frustra uti verbo, istis: Deinde tignum non effici
adificantis g. h. n. Denique separare disertè IC. causam tigni à præ-
cedentibus ex §. 6. ejusdem legis liquidò constat. Utiq. apparet
pertinere d. vers. ad ferruminationem, cum quæ adificatio aut jun-
ctura minus rectè confertur, sive de acquirenda, sive de solvendi re-
stituendæve re agatur, arg. vers. dicit enim ejusd. §. juncto g. h. n.

pr. de verf. Quod si aliqua. V. Detorqueatur huc lex 136. de
 Reg. iur. Resp. loqui d. l. 136. de commodi possessionis, qua hic pene
 penes adificantiem esse negatur, l. 30. de acq. vel amitt. poss. Deinde
 legis impedimentum hic esse, ut supra dictum. VI. Denique pro-
 ducitur l. 98. §. f. de sol. ubi pretium solvi ex l. 12. tab. responsu-
 est, quod de eo qui bona fide alienum, non furtivum junxerit verifi-
 mile propter d. l. 63. d. l. 12. de iug. junct. Resp. nihilo magis con-
 stare l. 1. 98. inf. concepta sit de non furtivo, an de eo, quod tale: Ne-
 que male & duplum pretium pretium quoque dici: Nec utique
 conjecturam ullam ex integro s. illo sumi, cur de pretio simplo, quod
 suum vocat l. 9. rei. amitt. IC. senserit. Quantitas itaque pretij a-
 liunde petenda & supplenda, cum quantum pretium solvi oporteat
 non sit expressum. VII. Neque satis places, quod statuumt (diffe-
 rentia loco) furtivi signi nomine damnatum duplum, quod praestat,
 à fure repetere posse. Quidni enim idem & de eo, qui non furtivum
 junxerit dicatur, arg. l. 66. de evict? Et si nequit, quin ei obijcia-
 tur, quod prospicere sibi debuerit stipulatione dupla sec. l. 4. §. 2. cod?
 Et quid si tignum furtivum à bona f. poss. venditū sit jungenti? Quid
 si fur non exres aut solvendo non sit? VIII. Non debere adifica-
 torem gravius puniri quàm ceteros, de quibus l. 13. §. 4. §. 5. de R.
 V. cum lex adificanti potius faveat, arg. l. 1. In q. c. pign. v. h. tac.
 contr. Resp. Imo ex adverso occurrere favorem domini, qui & ipse
 praesumatur edificaturus ex tignis, qua in eum usum comparantur, vel
 utique venditurus ad eundem usum. Certè in dubio cum res sine ca-
 pstone aliqua investigari nequit, Domini ratio ac favor potior esse
 debet.

10. Solvere tamen id ipsum, ejusque restitutione defū-
 gi quem posse humanius putamus.

Moves me quidem nonnihil contra sententiarum auctoritas, sed
 prepolluit ratio juris manifesta, quam rerum temporumque argumen-
 ta ipsa confirmant. I. Nam si ad principia respicimus, vix pu-
 ro rationem aliam inducenda actionis de tigno juncto reddi posse in
 persona, & ex parte ejus, qui bona fide edificavit, quàm ne restitu-
 tionis oneri inuito subdatur §. h. n. vers. q. idē d. & e contra ne do-
 minus suo pretio rem suam vendere cogatur, ut supr. th. pr. At verò
 non.

non omnium tignorum eadem est causa. Quædam faciliè eximuntur
 sine sumtu, sine noxa ulla, vel utique insigni. In his ut nihil possit do-
 minus ædium, durum: ut se dupli præstatione rem repræsentando sub-
 ducere se nequeat, inhumanum. II. Extant loca complura, qui-
 bus exemptio tum probatur, tum inducitur, ut in l. 63. de don. int.
 vir. & ux. ubi ejus rei nomine, quæ detracta alicujus usus esse possit,
 agi potest, ut soluta (hoc est, detracta, arg. l. 6. ad exhib. l. 45. de
 don int. v. & v) eâ vindicatio competat: In l. 6. C. de ædif. priv.
 permittitur libentium ædificiorum marmora in alias ades transferre,
 facit l. 41. de leg. 1. In l. 37. 38. de R. V. l. 5. C. cod. integraliter
 ædificia tollere. In l. 20. de oper. nov. nunc. idem & injungitur,
 ut & in l. 45. de damn. infect. l. 7. No quid in loc. publ. Adde
 l. 59. de R. V. l. 16. §. 2. de pign. & hypoth. l. 17. §. 10. de act.
 emt. III. Non cogi saltem, qui junxerit, docet Imp. §. h. n. & IC.
 in d. l. 7. §. 10. Quis igitur verba, quæ pro ijs concepta sunt, in eo-
 rum odium ausit detorquere. Contra l. 25. de leg. l. 6. C. cod. l. 1.
 C. quom. & q. jud? IV. Ideo provisum id esse ne ædificia rescin-
 di necesse sit §. h. n. (rescindi non tam tota, quam in partibus: nam
 id alia ratione quisque impeditur arg. l. 46. de damn. infect. ut hic
 speciatim prohiberi ne utiquam fuerit necesse.) Quin spontè g. liceat,
 ne si dominus agere de tigno juncto nolit, perpetuò obaudiam ex alieno
 me ædificasse? Vt Denique & evinci possunt tigna l. 23. de usarp.
 l. 35. de eviction. quod de ijs propriè dicitur, quæ habere nō usque li-
 cet l. 21. §. 1. l. 35. cod. tit. Non obstat ratio Acc. quam ceteri se-
 quuntur, quasi id ob publicam utilitatem receptum sit, ad quam per-
 tineat, ne ruinis publicum decus; publicus urbis aspectus deformetur,
 contra l. 2. §. 17. Ne quid in loc. publ; l. 2. C. de æd. priv. Me-
 ritò namque alienam ac reijculam rationem eam esse Wel. h. docet,
 cum non de ijs ædificijs, quæ in urbe, sed & quæ in villa, ac de vicis
 l. 12. tab. ac §. h. n. ceteraq. leges loquantur. Et quid si ad ornatum
 aut voluptatem tantum juncta? Aut quis ob tignum fortè unum at-
 que alterum ades integras diruat & derelinquat? Quis non subinde
 pro lubitū exempta tigna commutat, diruit, ædificat, mutat quadrata
 rotundis? Quid? quòd pleraque citra deformitatem possunt removeri,
 in quibus providè deficere hanc rationem fateri cogitur h. l. Fab. n. 2.

Denique an non quoties illicitò ædificatum est ratio ista insuper habetur v.l. 45. de damn. Inf. l. 11. §. 14 de leg. 3. l. 2. §. 17. l. ult. Ne quid in loc. publ. l. 20. de op. Nou. nunt. & sim? II. Parum officit l. 46. de damn. Infest. quia potius eo pertineat ne quis spontanea exemptione diruat, quod aliud diruere non possit. Tum aliud est diruere, aliud eximere quidquam à reliquo corpore ædificij, vide supr. III. Non item l. 6. ad exhib. l. 1. de ting. junct. cum ex collatione §. h.n. & d. l. 7. §. 10. & d. l. 63. appareat verbum solvendi ad dissolutionem necessariam, cum quis cogatur, referendum esse. IV. Nihil huc faciunt l. 41. §. 1. & seqq. ll. 44. 43. de leg. 1. l. 19. §. f. de leg. 3. Imò, si quis attendat, potius sententia nostra probant ac confirmant. I. Namque si Senatus id postmodum censuit sec. d. l. 41. §. 1. colligitur ungue antea seculi obtinuisse. II. Loquuntur dd. ll. de legato. At hujus ea est ratio ut cogat, invitum heredem §. 1. inf. de leg. In hunc itaque casum tantum subvenit Senatus. III. Vetuit Senatus negotiationis causa detrahi quicquam ædificiis l. 45. de Don. int. V. de v. l. 32. de contrah. empr. Hac itaque ratione cessante vis S.C. cessabit, ut eleganter I.C. in d. l. 45. ostendit. IV. Deinde in legatis de proprio, hic de alieno signo agitur. In illo mera voluntas ac liberalitas, hic & necessaria exemptionem inducit, cui non immerito plusculum favemus arg. l. 7. §. 1. Qui satisf. cog. l. 3. §. 2. de reb. eor. q. sub tut. l. 11. §. f. Ad. l. lul. adult. Denique parum officit, quod qui junxit ita conveniatur ac si desisset possidere, hoc est, restituere posse d. l. 1. §. f. de rig. 1. junct. l. 68. de R. V. Resp. hoc eo pertinere, quia cogi restituere nequeat, & quia propriè non possidere censeatur sic. d. l. 23. de usurp. & Vl. l. 36. de evict. adde Don. d. l. Wesf. h. Diss. Accurs. h. & in d. l. 23. §. rign. de R. V. & alii plerique, quorum sententia si ita accipitur ex mente I. Fabri supr. ut solvere liceat, quia citrà difformitatem publicam id fieri potest, vel utiq. ut fiat reposito in priorem statum ædificio.

II. Ad §. 31. Materiam vero, ex qua quis in alieno sciens ædificavit, ne diruto quidem ædificio vindicat.

§. h.n. vers. & ideo: & vers. nam scienti d. l. 7. §. 12. h. t. l. 5. C. de ædif.

de edif. priv. *Ceterum occurrit hic locus non unus in adversa.*
I. In l. 2. C. de R. V. *Vbi siue bona fide siue mala fide extructum*
sit edificium, eo dissoluto materiam ad priorem dominum redire re-
scriptum. **II.** In l. 38. de petit. hær. & l. 30. §. f. cod. *Non tau-*
rum sumptus utiliter implicantur, sed & quæ ornatus voluptatisque
causa facta adjectaque sint tolli, etiam constante edificio, permittitur:
Quanto magis itaque ea quæ usus utilitatisque ergo? & dissoluto quò-
dam edificio: quo casu cessat ratio supr. adducta ex l. 1. de tign.
junct. l. 2. §. 17. Ne quid in loc. pub. **III.** *Quid? Quod ipsum*
nominatim in l. 5. inf. C. de R. V. l. 37. inf. D. eod. scriptum.
Resp. tradi hoc §. n. ipsa naturalis juris principia, quæ subinde ascitis
aliunde aequitatis regulis temperantur atq. l. 31. de pos. Illa utaque, vel
rem ipsum dominiumque ejus si simpliciter spectamus, recte vindica-
tio domino negatur; At si ad has ac dominum soli reflectimus, durum
esse, ut hic cum alterius jactura locupletetur nobis occurrat **IC.** *in d. l.*
38. 39. §. f. de pet. hær. l. 14. de cond. indeb. & probat hanc di-
stinctionem l. 6. §. 3. de neg. gest. l. 14. de donation. facit. l. 17. §.
pen. de inst. act. l. 32. §. 5. de us. vel usufr. leg. *Huc itaque refer*
d. l. 2. Imò si d. l. 2. de eo, qui edificavit & adhuc in possessione
sui interpretemur compendium opera in hac controversia ejusq. expli-
catione fecisse non nemini fortè videamur: Id verò quo minus fiat, nō
video quid vetet. d. l. 5. d. l. 37. Neque rursus obstat quod donatio pre-
sumatur, ut innuit IC. in l. 27. §. 25. Ad l. Aquil. quippe quæ de
sumptib. agat, quorum ratio separata est ab ipsis rebus, de quarum do-
minio queritur. Proinde & de iis mox agatur separatim. vide aliter
Borch. Acc. hic, & alios quos refert Andr. Fachinus 4. cou-
trov. 55.

12. Pretium tamen ejusdem reliquasque impensas con-
 sequitur, si in possessione est.

De impensis hic dicendi locus communis. Sunt quidem ista
in triplici differentia, quæ tum passim inculcatur, tum succinctè
traditur in l. 79 de V. S. At de quibus hic versiculus intelligen-
du sit, si queratur, consentaneum duxerim de iislibus cum accipe-
re v. inf. th. pr. Etsi illud quoque verum est & in necessariis &
in voluptariis idem jus valere, quod ad acquisitionem materia

continet, quatenus naturalijure quam civili Domino soli accedit d. l. 7. §. 10. l. 12. l. fin. de superfl. d. l. 2. l. 33. de cond. ind. Est tamē, ut ceperam dicere super. th. 1. 1. alia plerumque ratio rerum, alia summum & impenfarum. Has enim, si necessaria sint, nihilo secius deducit (recipit ab eo qui agit) etiam qui scienter, hoc est, mali fide edificavit d. l. 38. de pet. hær. d. l. 5. C. de R. V. (neque repugnat l. 1. C. de inf. exp. l. 13 de condict. furt. Loquuntur enim de fure ac rebus mobilibus, in quibus aliam rationem observandam bene notat Fach. l. cōt. §. 4. ex l. 67 §. 2. de furt. junct. l. 22. de neg. gest.) vel repetit si non possideat, d. l. 5. d. l. 33. d. l. 6. §. 3. de neg. gest. Idque ex aequitate magis quam jure stricto Fac. d. l. 6. §. 3. d. l. 14. de cond. indeb. l. 18. de adim. leg. Voluptuarias tollit quoque eodem aequitatis auxilio, d. l. 39. §. f. (non obstante l. 76. de neg. gest. quippe quae de actione loquatur, quam ne utilium quidem nomine concedimus, l. 14. de dol. exc. d. l. 33.) De utilibus in perpetuum nihil definiti posse l. C. in l. 38. de R. V. docet: Alias enim tollendi tantum sit potestas etiam bonae possessori d. l. 38. vers. finge pauper, l. 79. §. 1. de V. S. Alias ne id quidem permittitur, l. 27. §. f. 6. ll. seq. cod. Regulariter tamen exceptione doli eas servat, maxime ubi dominus tolli nolit, vel alias ipse facturus fuerat, vers. finge & dom. d. l. 38. d. l. 27. l. 48. 65. cod. d. l. 14. §. h. n. d. l. 7. §. 10. 12. vel officio judicis d. l. 38. de pet. hær. Mali fidei possessor (de quo hic) eas perdit, si ex juris apicibus rem putemus §. h. n. in fin. d. l. 7. §. 12. l. 5. C. de æd. priv. Caterum humanius est, ut et hunc tollere permittamus d. l. 5. C. de R. V. in f. d. l. 37. inf. D. cod. d. l. 38. de pet. hær. (Siquidem in possessione est, prout alias multa retinentur, quae peti nequeunt l. 14. §. 1. C. diu d. l. 33. de cond. ind.) Aut, si recuset Dominus, etiam doli exceptionem largiamur, ne malitiis indulgeamus, contra d. l. 38. de R. V. aut ex re aliena is locupletetur contra d. l. 14. de cond. indeb. Non movet l. 27. §. 25. Ad l. Aquil. ut quae commode accipiat, de eo, qui tantum defecuerit non etiam possideat: Quamvis alioqui omnino sit distinguendum inter res mobiles & soli, de quibus §. h. n. ut dictum supra. Vide Gædd. ad. d. l. 79. D. Lycl. 7. Membr. 6.

33. Idque exceptione doli mali opposita regulariter.

Ita

Ita IC. in d. l. 14 de dol. mal. & met. except. & Imp. h. §. n.
 & §§. seqq. facit d. l. 33 de cond. ind. l. 45 §. 1. de act. empr. d.
 l. 48 de R. V. l. 16. C. de evict. Nec desunt tamen dubitandi cau-
 sa. I. Ex l. 1 de cond. sine caus. l. 32. De reb. cred. l. 14. De
 condi. indeb. quarum generalis & perpetua quasi norma, rem
 meam, quæ ad te pervenerit sine facto meo sine causa, mihi reddi æquū
 ac bonum esse dicitur. Resp. Nec sine facto meo (quia edificavi in
 alieno) nec culpa (quia & temere a me factum, si non integra fide
 possedi, & negligenter, si possessionem perdidisti) nec sine causa (quia
 quod beneficio rei sue, hoc est, jure accessionis cuiquam acquiritur,
 id iuxta ex causa quesitum censetur, d. l. 25. §. 3. 4. de R. V. §.
 27. 30. 31. sup. h. t.) adeoque & voluntate mea parum aliena-
 tum hic intelligi; Non ergo mirum si sola retentio, nec etiam actio
 mihi indulgeatur. II. Ex d. l. 5. C. de R. V. Ubi repetitio sumptuum
 necessariorem etiam mala fidei possessori conceditur. Resp. §. h.
 n. de Utilibus impensis agere. Non enim quod solo inadificatur, facit
 ne solum ipsum pereat aut deterius sit, quod impensarum necessaria-
 rum est proprium d. l. 79. de V. S. sed tantum ut melius sit id ip-
 sum, quæ natura est utillum d. l. 79. §. 1. Quamvis & de eo genere
 repetit. loqui d. l. 5. velit Don. quæ per deductionem seu compensati-
 onem fiat, sec. l. 15. Rem. rat. hab. III. l. 38. de per. hæ. r.
 Doli exceptionem non esse necessariam docet, sed officio iudicis com-
 putum impensarum satis induci. Resp. distinguendum esse inter acti-
 ones bonæ fidei & stricti juris. Illæ exceptiones doli, pacti conventi
 & similes dicuntur inesse, arg. l. ult. cod. tit. l. 21. sol. matrim. l.
 84. §. 5. de leg. 1. Eoque etsi non excipiantur, satis per officium iudicis
 consultitur, ut in d. ult. loquitur IC. propter latiss. ejus potestatem, de
 qua §. 30. inf. De action. Hæc autem instructis atque arbitrariis
 iudiciis, quale est vindictio §. 31. cod. tit. non perinde dominatur,
 arg. d. §. 30. juncto §. 28. cod. IV. Quod igitur in l. 48 de R. V.
 utrumque & exceptio doli & off. Iud. conjunguntur, eo pertinet, ut
 intelligamus exceptionem proponi necesse esse, ut officium iudicis in-
 ducatur, quo rationem sumptuum habeat, quod in bonæ fidei iud. non
 sit opus d. l. ult. Adde Don. 20. Com cap. 7.

DISP.

DISPUTATIO

DECIMAQUARTA.

Ad Tit. 1. lib. 2.

Respondente

QVIRINO HAIINGHIO Canckebeer. Orient. Fris.

THESIS PRIMA. *Ad §. 36.*



Perceptio fructuum ad quem domini acqui-
rendi modum referenda? Accessionem.

*Primam hac res meretur inspectionem quò rectius
natura ejus explicetur. Ratio assertionis est in l. 2 §.
§. 1. de usur. l. Quòd fructus jure soli percipiuntur
nō seminis: l. l. Rebus ipsis accepto feruntur l. 18. §. 1.*

*Ad SC. Treb. l. l. Pars fundi sunt l. 44. de R. V. l. IV. Facit in-
scriptio tit. de usur. & fruct. etcat. access. l. 31. de reb. cred. tum
item §§. h. t. series, quæ satis perspicuè ostendit ad ceteras accessio-
nis species & hanc referri. Non desunt tamen qui ad occupationem
referunt, Quia fructus nova sint res, quæ nullius ante fuerint l. 1. §.
1. de pign. unde & in l. 2. & 6. h. t. §. 18. supr. h. t. speciebus occupa-
tionis subijci videntur. Resp. Ut quod per alluvionem accedit, etsi
novum sit, cedit tamen fundo cui adijciuntur: ita & fructus, qui pars
ejusdem censeantur, merito causam totius sequuntur l. 76. de R. V.
Deinde nec occupatio vel apprehensio districtè hic exigitur cum sta-
tim fructus vel ab alio separari à solo bonaf. poss. fiant l. 13. Quib.
mod. ususfr. am. l. 8. De ann. leg. & fideic. Atq; hic ideo suos facit
quia pro domino est l. 48. h. t. §. 4. inf. De act. l. 2 §. 1. De usul. 49.
De V. S. & quia curat colitq; rem ipsam §. h. n. l. 9. §. h. t. Porro
advertendum in d. l. 1 §. 1. de pign. non nisi domino, hoc est, emptori
tribui fructus, neque ex d. l. 2. 6. & §. 19. supr. h. t. satis idoneum a-
grum peti posse: Cum quod legum earum, quæ in Dig. ac Cod. nulla vel
exigua sit connexio, utpote varijs ex libris ac rescriptis perstatum:
Tum quod verba, eodem jure, in dd. ll. & §. non tam ad speciem ac-
quisitionis, quam causam communem pertineant, hoc est, ad jus
naturale.*

naturale, quo & ipsa hæc acquiruntur perinde.

2. Sed eo admissio æquitate videtur defici? Non ita.

Dubitandi quidem causa in eo, I. Quod possessor cum detrimento veri domini locupletior sit, contra l. 14. de cond. ind. l. 32. de reb. cred. l. 1. de cond. sin. caus. II. Quod non magis fructus, quam res ipsa, cuius ista pars d. l. 44. auferri debeant domino sec. l. 1. de R. l. III. Quod jure naturalis fructus omnesq; accessiones ei cedant, cuius est res ipsa l. 2. G. h. t. l. 49. §. 1. de R. V. Resp. Bona possessorum non absolute sed interim sec. l. 48. h. t. hoc est, dum superveniat dominus rei, suos facere fructus l. 22. C. de R. V. Illo rem vindicante causa perceptionis ad non causam deducitur, eoque fructus restituere cogitur d. l. 22. d. l. 31. De reb. cred. l. De per. hæc. Unde fit ut si æturam sentit, amittit, perdit sibi imputet merito dominus qui non ante egerit sec. l. 203. De R. l. l. 5. 6. ibique Acc. de jut. dot. Don. 4. Comm. 24. 25. Quid si agere non potuerit? Siquidem iusta causa erit restitutionem impetrabit quandoq; sec. l. 1. Ex quib. c. maior. & simill. Si mera ignorantia, hic publica cultura & cura utilitas merito prævalet arg. l. 3. C. de allus. l. 3. §. 5. de iur. fise juncta l. vn. §. propen. C. de cad. toll.

3. Præter perceptionem an etiam consumptio desideratur? Ne hoc quidem.

Minus constare sibi hic Interpp. quidam videntur: Imò & Icri Alibi enim perceptio sola exprimitur, ut §. h. n. l. 25. §. 1. l. 28. de usur. & statim acquiri dicuntur percepti, à solo separati, d. l. 25. d. l. 13. Quib. m. us. am. l. 78. de R. V. l. 48. h. t. l. 4. §. 19. verf. nec usucapi. De usurp. & us. Rursus consumptionis mentio non nusquam ut in d. l. 4. §. 19. verbis si consumti & in l. 40. h. t. verf. quo casu, Vtrumq; verò concurrere aut simul requiri minimè potest, cum si perceptione semel facti sunt possessoris, per consumptionem amplius ejusdem fieri nequeant sec. reg. l. 159. de R. l. l. 3. §. 4. de acq. vel am. poss. Resp. Perceptione quidem fieri possessoris, sed interim lec. d. l. 48. & d. l. 22. Consumptio accedens facit ut lucretur eosdem l. 4. §. 2. fin. reg. nec restituere cogatur. §. h. n. verf. de fructib. ab eo consumptis. Unde non ineptè per eam perfectè fieri (ut alibi loquitur IC. l. 38. §. 3. de sol.) possessoris dici possunt, sicut d. l. 40. d. l. 4. §. 2. fin. reg.

Itaque nec collectio à contraria sensu ex d. l. 4. §. 19, hic admittenda
nisi quia & alias contra legis mentem malè inducatur. Nic. Ever.
in loc. à contr. sens. adde Ant. Fab. 4. Conj. 17. Gov. 2. Var.
15. Diff. Don d. l. Gothofr. in l. 22. C. de R. V.

4. Fructus & omnes aut naturales sunt, aut industriales,

Uulgò ita distinguunt ut alios Cíviles, qui jure sec. l. 62. de R.
V. alios naturales, atque hos iterum vel naturales in specie, vel indu-
striales appellent. Illos qui naturâ produntur, hos qui industriâ qua-
runtur. Verum notat doctrinam hanc Coraf. 5. Misc. 9. Cop. de
fruct. 1. tit. 2. c. 3. I. Quia natura omnes fructus comparavit,
§. 38. inf. h. t. l. 28. §. 1. de usur, idq. ex instituto & jussu divino
Gen. 1. 11, Quia & industriales vi nature potissimum producun-
tur, industria hominis tantum administra, res autem à potentiori
causa denominanda, sec. l. 4. de reb. cred. l. quæritur 10. de stat.
hom. §. pen. inf. de don. III. Quia plus & minus non consti-
tunt diversas species, ut notant nostri ex l. fin. de fund. inst. l. si is
cui. Quemad. serv. am. tametsi quantitate & qualitate subjecta di-
stinguant. Acc. in §. 5. inf. de inut. stip. IV. Quia planè incer-
ta est distinctionis istius ratio & regula, quum singula fructuum
species discerni nequeant satis: Verbi grat. lanam, pilum, &c. qua
spontè nascuntur, imò cum ipsis pecudibus ad industriales referunt in-
ter pp. Poma, olivas & similia, quæ non nisi ex arboribus, manu
consitis plantatisve, ad naturales, quo utroque quid alienius? V.
Nulla lege, sine qua loqui erubescimus Nov. 18. c. 5. distinctio isthac
tradita, Coraf. d. l. quod ad propositam quæstionem hujus loci atti-
net. Nam l. 45. de usur. unde eam extruxit, Acc. in lex diver-
so. 35. de R. V. ideo factum mariti desiderat tantum, ne videatur u-
xor pauperior, ipse vero locupletior ex re ejusdem fieri, contra l. 1. 2. 3.
cod. tit. quamvis ejus loci aliam quoque & veram fortè explicationē
amotaturi sumus suo loco. Sic quod d. l. 62. de R. V. fructus jure
percipi dicuntur, hanc habes sententiam, Velluram, vel usuram, ex re-
bus percipi, quæ per se steriles fructum non corpore, sed usu, non natu-
râ, sed jure, hoc est, juris interpretatione (unde fructuum loco esse di-
cuntur l. 29. de pet. hær. & à fructibus propriè acceptis aliàs separan-
tur l. 39. §. 1. de leg. 1. (in vulg. edit. l. 11. de Don.) præstare in-
telligantur.

relligantur. Hoc vero nihilo rectius jure civili, quam communi & gentium, quibus navigationis nullus usus & locationis, receptum dixeris. Fac. l. 22. §. 1. de usufr. l. 16. §. f. de R. V. Hinc fit ut industriales potius vocari eos debere contendat. Cord. d. l. quam civiles, quod industria potissimum percipiuntur. Diff. Accurs. d. l. & ibid. comm. Dd.

5. Vtrosque autem suos facit percipiendo bonæ. possessor regulariter.

I. Quia neque §. h. n. nec usquam leges v. l. 25. pr. & §. 1. l. 28. de Vfur. l. 23. 40. 48. D. h. t. l. 22. C. de R. V. d. l. 4. §. 2. fin. reg. §. 2. infr. de off. jud. distinguunt, eoque nostrum non est distinguere sec. l. 8. de publ. in r. act. & sim. II. Quia in omnibus est eadem ratio accessionis, cujus jure quaruntur, ut sup. th. 1. III. Quia industria vel opera nullam haberi hic rationem satis convincit l. 25. pr. & §. 1. de usur. cum non juri seminis, sed soli fructum percipi, & magis corporis jus quam seminis (quod non nisi industria atque opera adventitia terra mandari potest) spectari docet. IV. Quia bonæ. possessor pro domino est, ac pari jure gaudet, quamdiu ita possides; d. l. 25. §. 1. l. 49. de V. S. l. 136 de R. l. l. 1. 7. §. 6. & tot. tit. de publ. in r. act. etiam respectu domini, qui alienanti similis habetur, dum rem suam patitur penes alium esse, arg. l. 28. de V. S. meritoq. sibi imputat. Neque obstat d. l. 45. de usur. ut qua vel de possessore, cui lex refragetur, sec. d. l. 136. quique non ex justa causa ut §. h. n. desiderat, possides sec. Bart. in d. l. ex diverso 35. de R. V. perinde ut scriptum de marito sec. l. 19. de don. int. V. & V. (facit l. 23. de reb. cred. qua de possessore istiusmodi loquitur.) Vel de perfecta & plenaria acquisitione (de qua sup. th. 3.) accipi potest, cum maritus non nisi qua locupletior factus est conveniatur, l. 3. §. 6. cod. l. 8. C. cod. t. Hac cui displicent, mecum verba usumque I Crispinus expendat velim: verborum ista est constructio quam notat bene l. Gædd. ad l. 109. de V. S. usus non aliunde certius estimetur, quam ex ejusdem Pomponij, cujus est d. l. 45. responsis, si non pluribus, illo saltem quod extat in l. 6. de contr. emt. ubi nec cuiuscunque rei emtionem valere §. f. tradit. At quid illud, nec cuiuscunque? non omnis sec. l. 34. §. 1. cod. tit. Et quid inter illa, nec cuiuscunque, nec cuiuslibet, interesse quis dixerit?

Diff. vide apud And. Fach. l. Cont. 57. Covar. i. var. res. 3. n. 6.

6. Ita tamen ut supervenienti domino cum re ipsa ex-
tantes cogatur restituere.

*Interim namque suos facis d. l. 48. donec causa ad non causum re-
deat, sec. l. 1. §. f. de cond. l. c. quod sit vindicantem rem suam domi-
no, quam & accessiones sequantur, l. 49. §. 1. de R. V. l. 22. C. cod.
proinde & §. h. n. tantum de consumtis agi posse negat Imp. fac. l. 1. §.
2. l. 16 §. 2. de pign. & hyp. l. 3. C. de cond. ex leg. l. 24. §. 1. de
act. c. int. Extantes a. opponuntur consumtis, l. 22. §. 2. de pign. act. l.
3. C. de cond. ex l. l. 2. C. de fruct. & lit. exp. l. 16. §. 2. de pign.
l. 40. h. t. l. 4. §. 19. de usurp. & us. l. 10. de usur. adde Ever.
Bronch. 2. Enant 99. Fach. d. l. Covarr. d. l. Diff. Don. 4. com.
25. 26. I. Per l. 28. §. 1. vers. pleno jure. de usur. §. h. n. juncta l.
11. de R. I. II. Per l. 25. §. 1. vers. quod dominis de usur.
III. Per l. 9. 20. de R. V. IV. Per l. 4 §. f. de co. qu. cert. l. jun-
cto §. h. n. & l. 90. de R. I. l. 8. C. de jud. V. Per l. ult. de publ.
in r. act. juncto §. h. n. d. l. 25. §. 1. d. l. 23. §. 1. d. l. 48. VI. Per
l. 4. C. Depof. Respondent Bronch. & Fach. d. l.*

7. De consumtis non teneatur, etsi locupletior sit
factus.

*I. Quia de consumtis non agit dominus §. h. n. qui generalis est,
nec distinctionem admittit. II. Quia lucratur eos possessor d. l. 4. §.
2. fin. reg. III. Quia consumti fructus eodem modo ac jure acqui-
runtur, atque ea qua servi bona fide possessi ex re possessoris quasierint,
l. 40 inf. D. h. t. Verum hac ne post litem quidem contestatam per-
cepta restituntur, l. 20. de R. V. IV. Quia dici non possunt sine
causa consumti §. h. n. verb. pro cultura & cura. eog. non possunt
condici, sec. l. 1. de cond. l. c. l. 32. de reb. cred. V. Quia in par-
ticularibus judicijs non solet res in locum pretij & contra succedere l.
7. §. f. Q. pot. i. pign. VI. Quia re perempta liberatur possessor de-
bitorque l. 13. l. 83. §. 5. de V. O. l. 15. §. f. de R. V. VII. Quia
alioqui usucapionis vice est consumtio d. l. 4. §. 19 de V. suc. quod au-
tem semel per usucapionem acquisitum, id supervenienti domino nec
restituere, neque eo nomine quidquam prestare quis cogitur l. 8. C. de
pract.*

præse. long. temp. 10. v. 10. ann. *VIII.* Quia novum esset hic
 computum universi patrimonij iniri, sine quo tamen estimari nequit
 an locupletior sit factus d. l. 25. §. 15. 16. l. 3. §. 2. de usur. l. 54. ad
 SC. Treb. Nec urgent l. l. 25. §. 11. de pet. hæc. l. 1. C. cod. quippe
 qua de universali iudicio loquuntur, quod non tantum in rem est, sed
 & præstationes personales habet l. 7. C. cod. tit. d. l. 25. §. 18. ubi IC.
 nominatim pretiorum exactionem ad istas refert: Hæc verò cum in
 singulari iudicio cessent, merito aliud recipi oportere contendimus. *II.*
 Neque facit quidquam argumentario IC. in l. 27. §. 3. de R. V. Hæc
 n. de dolo tantum cōcepta, nec natura actionis refragatur, uti ista. *III.*
 Sed video regei, Etiam in particularibus rem pretio lucroque repre-
 sentari, ut in l. 17. cod. t. item in l. 23. de reb. cred. in l. 32. cod. in l.
 ult. de neg. gest. Deniq. & in l. 8. C. de dō. int. v. u. R. d. l. 17. loq̃ti
 de eo, qui post motā litem distraxerit, eog, delinomine merito in id quod
 locupletior factus sit teneatur sec. l. 52. cod. tit. Quod si sine eo? siusor
 liberatus d. l. 15. §. f. e. d. l. 23. §. 5. de V. O. Quare ad hunc locum
 nihil pertinet, ubi de bonaf. possessore quaestio tota est. Deinde mirere
 doctiss. viros non animadvertere, d. l. 23. d. l. ult. d. l. 8. agere de
 ijs, qui sine causa & titulo possident. Hi quia fructus suos non fa-
 ciunt sup. th. 5. alienos consumunt, ceteri bonaf. poss. suos Quare nec
 illud dici potest rem domini ad eos pervenisse, sec. d. l. 32. cum ejus
 nunquam fuerint d. l. 15. §. 2. de pign. d. l. 24. §. 1. de act. emt. Por-
 rò & in d. l. 8. largior interpretatio adhibetur, arg. l. 32. §. 9. juncta
 l. 5. §. f. l. 7. pr. & §. 1. l. 29. 30. 31. & pass. t. t. de cod. juncta l. 7. §.
 f. Qui pot. in pign. l. 25. §. 1. de pet. hæc. *IV.* Unde conficitur
 male & huc transferri l. 71. l. 72. de leg. 2. quasi consumptum non
 recte dicatur, quod in corpore patrimonij retinetur. Loquitur enim
 IC. in d. l. 71. 72. De hereditate aut bonis, in quibus non corpus, sed
 quantitas vel universitas spectatur. In hac permutatio istiusmodi lo-
 cum sibi invenit, arg. l. 1. §. 4. de dot. præl. l. 6. de pec. leg. juncta
 l. 4. de pec. in rebus iudicijque singularibus sine manifesta principio-
 rum confusione admitti nequit, fac. l. 5. de impens. in r. dot. l. 26.
 §. 4. de cond. ind. d. l. 7. §. f. Qui pot. in pign. l. 6. de R. V. l. 48.
 in f. l. 52. §. si Titus De furt. l. 78. §. qui sine pers. dor. *V.* Nibi-
 lo magis iuravint l. 3. 15. de cond. ind. Agit n. d. l. 3. de possessori-

bus, qui ex ea causa possident, quæ postea ad nullam redacta sit, quo casu dari solent conditiones l. 6. de don. int. v. & v. l. 1. §. f. de cod. l. c. l. 24. §. pen. de minor. l. 79. §. 1. de C. & D. Et d. l. 1 §. de eo, qui ex nulla vel putativa: quod utrumque de bonas, possessore, qui à non domino emerit & c. dici nequit, ut quem jure emtionis possedisse semper verum est, etsi dominus rem postea evicerit. Quid? quod & d. l. 1 §. loqui de fructibus post litem contestatam, de quibus l. 38. de usur. defendi non insulse potest, adde Fachin. d. l. Diff. vide apud Covar. Fach. d. 11. D. Lycl. 3. Membr. 2. Vult. 1. disc. 20. Ant. Fab. in rat. d. l. 17. 20, de R. V.

8. Quid verò si mala fides supervenerit? multum refert quæ causa istius.

Pugnare hac in parte videntur l. 25. §. f. de usur. & l. 48. §. 1. h. t. Hic bonas. possessorem esse desinere Paulus ex Pomp. disputat: Illic lul. manere talem asserit. Uterque de eo, qui cognovit alienum esse loquitur. Ille astipulatorem habet, Vlp. in l. 23. §. 1. h. t. qui singula momenta spectanda docet: Hic Gajum in partes traxisse videtur, qui nec post litem contestatam jus quarendi ex re sua denegat in l. 20 de R. V. contra l. 22. C. cod. De servis Vlp. ac Gajus agunt: sed horum par ratio cum ceteris rebus l. 40. h. t. l. 25. §. 1. De usur. Conciliandi cura ac labor hic plurimis, vide Fach. 1. Cōtr. 59. D. Lycl. 3. membr. 2. Mihi probabilius videtur, agere d. l. 25. §. f. de eo, qui justam causam contradicendi habeat: Hanc b. e. d. l. 48 §. 1. de eo, qui nullam vel injustam. Similis enim ratio adhibenda in componenda l. 47. de usur. cum l. 82. §. f. De V. O. confir l. 40. de pet. hær. l. 3. de usur. l. 5. de reb. cred. l. 4. Pro suo, l. 40. §. 2. de acq. v. am. poss.

9. Ad §. 38. Partus ancillæ in fructu non est.

l. 68. de usufr. l. 22. §. 3. ad SC. Treb. l. 28. §. 1. de usur. §. h. n. ubi & ratio redditur, sed ita ut non minus, quàm res ipsa, in dubium revocetur. Nam in l. 14. §. 1. de usur. verbo redditus (quod & fructum designat l. 38. 42. de leg. l. 7. §. 1. 2. de usufr.) etiam parvus comprehendi ac contineri videtur; Et in l. 24. §. 1. ad l. Falc. discretè fructus appellari. Resp. Fructum, à ferendo dictum, proprie notare id quod.

quod res quæq; perse ferat fundatque: unde & à cæteris perceptionibus
 sape separatur, ut in l. 17. 29. pet. hæ. l. 11. de donat. l. 39. §. 1.
 (l. c. vulgata) de leg. 1. l. 58. §. 6. ad SC. Treb. l. 34. de uf. Ve-
 rum interpretatione pro reitu omni rei cuiuscunque accipiat, dd.
 ll. l. 62. de R. V. d. l. 38. 42. d. l. 7. §. 1. 2. de usufr. Inde factum ut
 in d. l. 24. §. 1. ad l. falc. in fructum quoq; partim computari
 (juris inductionem vides, non vocis proprietatem) quod ad l. falc.
 attinet, responsum sit: Non quod fructus sit, sed eodem jure hic cense-
 atur, l. 8. de usur. ut & alius l. 31. de reb. cred. l. 20. §. 3. de pet.
 hæ. Porro in d. l. 14. §. 1. decidendi ratio non illa est, quod verbe
 reitum & partim veniat, sed quod ille nihilo magis fideicommisso con-
 tineatur, quam fructus ceteri, l. 18. ad Treb. eoque ad dub. causam,
 quam ex verbo illo consultor ducebatur, l. c. ne respondet quidem. De-
 inde & ratio qua utitur h. Imp. vers. cum omni, impugnatur. l.
 Quidni n. eodem modo quis concedat absurdum esse hominem homi-
 ni subijci, cum natura omnes æquales fecerit & omnia omnib. pariter
 subijcerit pr. supr. de lib. Gē. 2. Iacob. 3. 7. l. 1. Deinde cum servus
 quis semel factus, quid ejus referi, quod ex eo nascitur in fructu sit an
 non, qui utiq; servire necesse habet? Resp. ad 1. Subijci capisse alios
 aliis jure servitutis, que etsi injuria non nihil haberet l. 19. de capt.
 & postl. & naturalem libertatem dignitatemque violaret, §. 2. supr.
 de jur. pet. gravioris tamen mali (hoc est, mortis) vitandi gratia
 recepta est & probata. Hujusmodi verò causa nulla in proposito cur
 à natura distamine & reverentia (quo modo constituitur jus singu-
 lare l. 6. de just. & jur.) recederetur. Ad 2. Etsi nihil servi inter-
 sit, tamen haberi rationem dignitatis humanæ arg. l. 44. de evict.
 propter quam jus hoc receptum facile est conijcere d. l. 68. de u-
 sufr. Denique servitus eo fine recepta ut serviret captus. Unde in ope-
 ris tantum fructus constitutus, l. 4. de op. serv.

10. Ad §. 39. An de thesauri acquisitione rectè & hic
 tractatur? Sic.

Acquisitio n. thesauri anomalarum ex genere est, partim ad oc-
 cupationem, qua inventori, partim ad accessionem, qua domino soli
 dominium tribuit, pertinens. Cæterum duplex hic obex. 1. Ex l. 3.
 §. 3. de acq. v. am. poss. ubi possessorem satis scire alienum esse docet
 IC.

IC. Neque igitur vel usucapere vel aliter acquirere potest jure inventionis, quæ non nisi in ijs, quæ nullius sunt, locum habeat §. 18. pen. & ult. h. t. l. 43. §. 8. & seqq. de furt. Resp. Thesaurum hoc loco sen §. h. n. strictè dici veterem depositionem pecunie cujus memoria non extet l. 31. §. 1. h. t. Aliàs largius sumitur ac designat pecuniam quamvis vel defossam, vel aliter repositam, ut in l. 22. Fam. ercisc. l. 44. de acq. v. am. p. l. 15. ad exhib. Acc. h. De hoc autem genere thesauri d. l. 3. §. 3. loqui vel ex eo colligitur, quòd ubi depositi memoria non extat nec intelligi possit persona, cujus ea pecunia esse rectè dicatur. Valere itaq; hic maximè oportet I C i illud, nò ante de jure quam de persona quarendum l. 14 de iur. cod. & permixte haberi quod non sit quodq; probari non possit l. 30. de test. tut. II. Ex l. 4. §. 6 Ad l. Iul. pec. qua pecuniam non posse sepeliri cautum ostenditur. Resp. Ut illud mandatis principium constitutum sit maximè, nullam tamen panam usquam inventori infligi, ut cujus nullum sit delictum, nisi malis artibus quaesierit l. un. C. de thief. Neq; quicquam d. l. 4. §. 6. de vindicanda pecunia in publicum tradatur, vide D. A rum. h.

11. In religioso aut sacro inventus cui cedit? disting.

Placet recentiorum diligens observatio IC. in l. 3. §. f. De iur. fisc. (quæ §. h. n. adversari putata semper) de eo loco religioso agere, qui ad fiscum pervenerit sec. l. 6. cod. tit. notandum: §. verò nostru de illo, in quo privatus jus habeat sec. l. 5. 6. de rel. & sumt. fun. Verumq; titulus suadet & ratio evidens, quippè quod consentaneum sit idem Ius statui in fisco (ad quem loca istiusmodi fortè pervenerint, devoluta sunt) quo utantur privati. Quibus & illud cōsequens §. h. n. non de quovis loco religioso aut sacro, sed qui in usu proprio, non alieno fuerit. adde Wef. h.

12. Ad §. 41. In traditione rei tria requiri solent vulgo, justa causa a, consensus b, vacua possessio c: quæritur an rectè? Imò verò.

a) De hac §. h. l. 9. §. 3. l. 26. pr. & §. 1. l. 31. D. h. t. l. 5. §. 1. 6. dedon. int. vir. & vx. Quandoque tamen ea non exprimitur, sed intelligitur, ut in l. 11. §. 1. 2. de exc. rei jud. l. 19. C. de don. int. V. & V. l. 17. §. 1. Quæ. in fraud. cred. ex regula forse l. 30. de V.

O. b.)

O. b) in rem arg. l. 8. 9. & seqq. de contr. emt. l. 3 §. 36. de acq. v. am. poll. finemq. eundem, hoc est, translationem domini l. 5 §. 57. de O. & A. Hic ort. d. spat. ratio apud IC. cum plures cause in scopum eum ferantur, an si in iis ipsis dissentiant partes, conveniunt tamen in fine ipso, nempe uti dominium accipientis fiat, an traditio efficax sit. Affirmat Iul. in l. 3 §. h. t. Negat Ulp. & quidem auctoritate Iuliani, in l. 18. de reb. cred. Conciliationes varias vide apud D. Lycl. 7. Membr. 16. H. Vult. h. n. 8. Don. in d. l. 18. n. 6. Ias. ib. Alc. §. Par. 1 §. Pac. 3. ant. 67. Mihi probabilius videtur d. l. 36. de errore ac dissensu tacito, d. l. 18. de expresso interpretandā. Nisi quis malit verba d. l. 36. (proprietatē a. t. t.) ad effectum h. e. consumptionem referre, quam VI. in d. l. 18. id facere ostendit, ne condici possint nummi, qua de re pluribus in observ. nostr. c) Loquimur de rei corporalis (quamvis & in incorporalibus suo modo idem sit) translatione. Hic igitur principio animadvertendum non illud queri an quocumq. modo sine possessione acquiratur dominium, sed an traditio sine ista perfici possit. Nam per legatum l. 80. de leg. 2. l. 62. de furt. l. 16. qui test. facer. p. successionem d. l. 80. l. 11. de lib. & posth. donationem ex nova Imp. constitutione, quae extat in l. 3 §. §. fin. C. de don. & sim. mod. de quibus l. 1. de fid. her. per. l. 37. 63. ad Treb. §. 30. sup. l. 3. §. 10. de jur. hic. l. 14. de publ. & vect. quique ipso iure civili consistunt censenturq., ita quærentem posse nemo iverit inficias. Caterum in traditione Iurisg. id negamus merito. I. Quia traditio nihil aliud est quam datio possessionis arg. l. 2. §. 1. l. 3. de act. em. II. Quia tradenti nihil intelligitur ubi possessio retinetur l. 16. de per. & com. i. v. III. Quia ubi possessio abest nihil habere censetur dominus quod tradat, l. 26. de don. int. V. & V. IV. Quia possessione amissa non nisi actiones prestare solet & potest l. 3 §. §. 4. de contr. emt. l. 31. de act. emt. V Quia unum genus, unus actus est traditionis, qua dominium transfertur & usucapionis causa praestatur arg. l. 11. §. 2. cod. tit. l. 47. de C. emt. l. 46 §. 1. De evict. §. pen. inf. Per qu. perf. cuiq. acq. hac autem sine possessione nulla unquam l. 2 §. de VI urp & us. VI. Quia & qui fundum dari stipulatur (ne quis in emtione id singulare puer cum Donello) vacuam possessionem tradi oportere stipulari intelligitur d. l. 3.

§. 1. de Acq. emt. VII. Quia & vacuam possessionem datam proba-
batur oportet, ut dominium probatum dici possit arg. l. 12. De prob.
l. 12. C. de distr. pign. facit l. 50. de R. V. l. 67. de V. S. l. 18. de vi
VIII. Facit, quod ubi possessio jam penes acquirentem, sine tradi-
tione (hoc est, possessionis datione) dominium transferatur §. 4. inf.
h. t. l. 9. §. 5. h. t. & ita quidem ut appareat singulare esse, cum trans-
fertur res, cujus possessio non sit penes tradentem l. 20. §. f. h. t. IX.
Probat th. evidenter l. 47. juncta l. 46. de R. V. X. Adde subtili-
ter hac de re differrentem Ant. Cont. 1. disp. 8. Contra disceptat.
Don. 4. Com. 19. I. Quia dom. & possessio nihil habeant com-
mune l. 12. §. 1. de acq. v. am. poss. l. 1. §. 1. uri possid. l. pen. de
acq. v. am. poss. Resp. Intuitu essentia utriusque id recte dici (vi-
tute cum illud juris, hac facti) Et, quatenus utrumque per se subsistit,
alterius esse, aliis atque alia ex causis cujusque acquiri potest sec. l. 3. §. 4.
De acq. v. am. poss. quaque alterum praestari potest, alterum
non item, quo maxime respicit l. C. in d. l. 12. §. 1. Eodem modo l. C.
in l. 2. §. 1. Pro emt. separatam esse causam possessionis & usucapionis
docet. At quis inde ausit colligere nec desiderari possessionem ad usuca-
pionem perficiendam, contra l. 25. De us. & us. Proinde ad modum
atque ordinem acquisitionis nec d. l. 12. §. 1. d. l. 1. §. 1. d. l. pen.
referri debent, cum constet per possessionem rei dominium ejusdem
plerumque acquiri l. 1. de acq. v. am. p. l. 8. C. cod. l. 20. §.
f. h. t. II. Quia dominium acquiri possit & ab eo, qui non possit pos-
sidere ut liber homo sec. l. 10. §. 4. l. 19. l. 3. §. 1. 2. h. t. juncta
l. 54. cod. Resp. Alienum esse, ab ijs, quae singulari jure re-
cepta sunt, contra jus commune argumentari l. 15. de ll. Dein-
de posse d. l. 10. §. 4. & c. accipi ijs de modis, in quibus possessio non
desideratur. Denique (si id minus perpetuum aut certum videatur)
separari saepe possessionis & domini causam, ut cum receptum, invito
& ignoranti quari dominium per eos, qui in potestate l. 32. ff. h. t. §. 3.
inf. per. qu. pers. c. acq. non item possessionem l. 44. §. 1. de acq. v.
am. poss. III. Quia in l. 16. de fund. dot. fundus, cujus possessio
penes alium sit, dotalis efficitur. Id verò non aliter fieri constas, quam
si dominium marito quasitum sit l. 13. §. 2. l. 14. §. 1. cod. Resp.
1. Cum Contio in dotem data dici quoque, quae nondum tradita, ut in
l. 14.

l. 14. 15 de iur. dot. fac. l. 8. de cond. ob caus. dat.
 2. Nullum fieri mentionem in d. l. 16. traditionis. 3. Dotam
 lem constitui solum in d. l. 16. eodem sensu quo servitutes pacti-
 onibus & stip. constitui dicuntur in §. fin. inf. De serv. & usus
 fructus similiter in §. 1. inf. de usufr. Et insula vendi, cuius nulla
 venditio sec. l. 6. de præf. v. commodari, quod commodati actio-
 nem non parit l. 17. §. 3. eod. quæ vñ id quod agitur inter partes pro
 effectu rei accipitur. 4. Deniq; non de illo controversi hic, an ullo mo-
 do transferri dominium possit alio possidente, sed an in traditione id
 fieri queat. Neq; enim si dotis dationi (cuius favor singularis l. 1. 4 §.
 Sol. mat.) quid tribuntur, mox idem & in ceteris valere dixeris re-
 ctè. I V. Unde (ut & cetera quæ hic moveri possint congeramus ac
 depromamus) per se elicitur responsio ad l. 4. C. de R. V. l. 11. §.
 4. de exc. r. iud. l. 17. de civit. ex quibus & sine possessione vel ea a-
 pud alium constituta acquiri dominium quis fortè colligat. Neq; e-
 nim simpliciter negamus sine possessione quæri posse dominium (uti di-
 ctæ leg. probant) præterquam in traditione, de qua hoc loco. V.
 Afferri possunt leges, quibus rei, quam possidere desierit, domi-
 no alienatio conceditur, ut l. 10. §. 2. de cond. furt. & dist. actio l.
 12. de div. & temp. præsc. & emtori actio d. l. 12. (in qua l. C. ver-
 bo petitoris actionem in rem innuere videtur sec. l. 28. de O. & A.) l.
 16. §. fin. Rat. rem hab. Sed responderi potest, commodè ea intelligi
 oportere & sine vitio, confer d. l. 67. De V. S. d. l. 3 §. 4 de contr.
 emt. ll. 31. de act. emt. ex quibus faciliè colligitur non propriam
 sed metonymicam locutionem esse in d. l. 16. & 12. cum petitionis
 verbo designari actiones cessus mandatæve abs venditore emtori,
 quibus hic usus sit. VI. Ad extremum illud pertinere huc vide-
 tur, Quod receptum sit actionem in rem cedi ut & suo nomine utilis
 cessionario detur l. ult. C. de her. & act. vend. Atque tralati-
 rium hanc nulli nisi domino competere l. 23. de R. V.
 Resp. Actionem utilem legis potestate & sanctione Imp. indulgeri
 sec. d. l. ult. l. 1. C. de obl. & act. l. 33. C. de don. Hic verò non id
 in dubium venit an lex an legislator facere possit, ut citra possessio-
 nem ambulent per manus dominia rerum, sed quoties per traditio-
 nem ea transferri placuit, an & quomodo res explicetur. Afferi

alibi & Cont. d. l. sed minoris momenti.

13. *Ad §. 43.* An procurator, cui libera rerum administratio commissa, rem domini alienare possit, hic utramque in partem ventilari solet? videamus.

Negant Duar. c. 9. de proc. Don. 4. Com. 1 §. Baro h. per l. 17. de iurejur. l. 11. §. fin. l. seq. de pign. act. l. 12. de pact. l. 7. de dō. l. 1. de off. proc. Cæf. l. 63. De proc. l. 16. C. cod. adde l. 65. §. 7. pro soc. l. 7. §. 1. Quib. mod. p. v. hyp. solv. Affirmant Hor. Cuj. h. Bronch. 1. Enant. § 1. per l. 60. §. f. Mand. l. 9. § 4. h. t. l. 58 De proc. l. 7. §. 12. de don. l. 41. §. f. de R. V. l. 4. de usur. & fruct. l. 1. §. 2. Qu. quisque jur. in. al. st. Si ad amissim rationis res revocanda, neutrius tunc accessurum me arbitror. Quid enim? Vt prædia domini, quæ ille venalia non habuit? & in quibus defectit pater forte, infans reptavit, majorum imagines agnoscit, quas aut non videro fixas aut revulsas tueri satis lugubre sec. l. 22. C. de adm. tut. l. 35. de min. aliena esse jubent pro lubitu suo procurator? Et rursus, ut quæ commoda probet, quæ displiceant rejiciat dominus nec juris, de qua l. 3. §. f. Mand. nec æquitatis ratio permittit, arg. l. 74. 75. 149. de R. l. Quin ergo ex eo, quod actum, ac si id non appareat, ex consuetudine domini vel loci potius rem omnem æstimemus? Pendet enim atq; æstimanda res omnis ex voluntate §. h. n. l. 16. C. de proc. quæ certo in dubia verborum interpretatione non aliundè quàm ex consuetudine illius elici, l. 15. 1. Q. res pign. v. hyp. ob. p. Atque ea de causa IC in l. 12. de pign. act. in procuratore universorum bonorum respondit valere pignus, si ab eis datum, qui sub pignore solebat mutuas pecunias accipere. Pignoris verò consimilis ferè ratio, cum debitoro non solvente mox ad venditionem perveniri soleat, Atque alias paribus uterque contractus passibus ambulare l. 9. §. 1. de Pign. & hypoth. sec. l. 34. de R. l. l. 12. de pign. act. l. 3. §. 3. De in rem vers.

DISP.

DISPUTATIO

QVINTA DECIMA.

Ad tit. 3. 4. 5. lib. 2.

Respondente

BARTOLODO VVICHERINGE Groningano.

THESIS PRIMA.

Ad tit. de serv. urb. & rust. prad.



Servitus est jus *a*, quo res aliena *b* corporalis e præter naturam *d* alteri rei vel personæ *e* utilitatem *f* debet præstaturque.

a) *supra tit. prox. l. 86. de V. S.* b) *Res propriæ nemini servit l. 26. de servit. V. P. l. 33. de ser. R. P. l. 66. §. 6. de leg. 2.* c) *servitus enim servitutis, atque adeo juris cuiusque nulla l. 33. §. f. de S. R. P. l. 1 de usu vel usu fr. leg. d) nec id omissum oportuit: Naturaliter enim res omnes libera l. 4 de just. & iur. l. 1. l. 24. de ser. V. P. l. 8. C. h. t. Proinde quod inferiorem locum superiori servitutem debere respondet IC. tus in l. 1. §. pen & ult. l. 2. de aq. & aq. plu. abusive dici existimandum, arg. d. l. 1. §. 13. 14. l. 5. §. 9. de op. nov. nunt. e) l. 1. 15. h. t. Ex qua distingui assolent, ut qua personæ debentur, personales, & qua prædio, hæ reales seu prædiales & quidem vel rustica vel urbana, vel aut rustico aut urbano prædio (quod eadem causa dominus vocari consuevit) debentur f) d. l. 5. §. 9. de op. nov. nunt. Hinc duo consequuntur, 1. Quod ubi utilitas nulla, nulla servitus l. 15. h. t. l. 5. si. serv. vind. facit l. 5. 24. 29. de S. R. P. l. 39. de S. V. P. Atque hæc ratio cur meræ affectionis aut voluptatis causa servitus non imponatur l. 8. h. t. Nec obstat l. pen. h. t. Distingui namque convenit vel inter potentiam & actum arg. l. 7. §. 1. com. præd. Dom. Ev. Bronch. 1. En. 99. vel inter genus & speciem. Si quæ sit genere seu natura sui utilis, valet, etsi in hypothese illi inutilis sit: ut legatum non omnino inutile, cum rei quidem commercium per se est, quamvis legatarius id non perinde habeat l. 40. 114. §. 5. de leg. 1. ut in bonis*

conferatur quicquid dominij nostri est non bene l. 49. de V. S. junct. l. pen. h. t. l. 41. §. 1. de usufr. l. 1. Desiderari vicinitatem in prædiis, quia sine ea nec utilitatis ratio hic consistere queat, tam in urbanis quam rusticis l. 5. §. 1. l. 38. de S. R. P. l. 7. §. 1. com. præd. l. 14. §. 3. de alim. leg. l. 17. §. 2. de aq. & aq. plu. Don. 11. com. 2. Cap. de S. V. c. 2. n. 18. Quamvis de urbanis quidam reclamant per l. 6. 7. §. 1. com. præd. l. 4. §. f. l. 5. 6. si ser. vind. Sed erroneè: Advertendum fuerat, non utique nos desiderare ut contigua sint adificia, ut nec in rusticis, uti consueverunt d. l. 7. §. 1. l. 4. §. 10. Fin. reg. Vicinum recte dicitur & quod non contiguum, quodque à longe prospectum, & c. impedire possit, Diff. Vult. 1. jur. Rom. 61. n. 50.

2. Prædia non loco sed qualitate usus distinguuntur.

l. 16. C. de præd. & al. r. min. l. 198 de V. S. de V. S. l. 1. com. præd. In quibus, licet obscurius innuitur ea urbana esse, quæ ad usum urbanum, Rustica quæ ad rusticum sint instituta & habentur. Id vero ipsum ex vita instituto totum æstimandū arbitror. Nam ut habitationes, voluptuaria mercedis perceptio simpliciter ad urbana referantur mihi haud satis probatur, confer l. 12. de supell. leg. l. 99. de Leg. 3. D. Branch. 1. En. 95. Gæd. in d. l. 198. loca contraria (ut l. 2. de S. R. P. l. 4. §. 1. in quib. c. pig. tac. cont.) dextre satis explicantes ut & D. Lyclama 2. memb. 8. aliter Don. d. l. 11. c. 4. Baron. h. secutus.

3. Ad pr. Rusticorum prædiorum jura sunt iter a, jus eundi ambulandi c hominis d:

a) Atque & urbano prædio l. 20. §. 1. de S. V. P. l. pen. de serv. leg. l. 14. Com. præd. & persona debetur præstatūque d. l. pen. l. 12. §. 1. de ulu & hab. Resp. Idem firè de cæteris servitutibus prædiorum dici posse, ut via, aqua dictu, haustu, pecoris ad aquam appulsu, & similibus, confer d. l. pen. l. 5. 6. l. pen. de S. R. P. l. 14. §. fin. de alim. & cib. leg. l. 11. §. 1. de publ. in t. aet. Sic licere altius tollere & officere pratorio vicini, quæ per se urbana sint servitutes, & rusticorum prædiorum esse dicuntur in l. 2. de S. R. P. Itaq; sic res explicanda, Multum interesse de substantia, an de usu servitutis agatur. Illa ex natura origine & causis propriis æstimanda, Hic & ex accessione. Agris termini vel nunquam ita positi sec. l. 4. de ser. vel si

vel si posset, mox ita confusi ut subinde comineandi uliro citroque vel
 compendium vel necessitas vicini prædij usum aliquem desideraret.
 Edes vel publico vel privato semper determinata d.l. 4. §. 10. fin.
 reg. Sic tamen ut situs, usus, commoditas mutua vicinarum obse-
 quia vel desideraret, vel acciperet libenter augendi, vel adjuvandi sui
 causa. Hinc propter ista quadam paulatim jura excogitata, quæ servi-
 tutes rusticas, quadam propter has, quæ urbanas appellamus. Utasque
 post modum usus produxit & accommodavit prout vel urbani vel rustici
 prædij utilitas, quæ infinita, postulare: ut quæ interdum non tam prædjo quàm
 possessori præstarentur b) Semel notandum, rarius exprimi genus prox-
 imum in definitionibus ICIorum, qui satis habent populariter rem deo
 monstrasse, confer des. justit. 2, jurispru. juris Nat. & Gent. Inger.
 Ususfr. & similes. Nam si partiè definiendum iter, non Ius (quod
 genus est Servitutis) sed servitus rustica dicitur eundi ambulandi. c)
 Non nisi perspicuitatis atque evidentie gratia conjungi hæc verba exi-
 stimo, ut in definitione Tut. vis & potestas, & sim. Cur igitur in
 d.l. 8. de Ser. negat ICIus servitutem imponi posse, ut spatium in alieno
 liceat? R. Dubitandum non esse quin ICIus d.l. 8. agat de eo genere
 ambulationis, ex qua nulla nec ad personas nec ad res utilitas redun-
 dat, arg. l. 15. cod. t. l. 4. De aq. quot. l. 16. §. 1. quod vi aut
 clam. l. 8. §. 1. si ser. vind. l. 13. §. 4. de dam. inf sed nuda affectioni
 indulgeatur. d) Quinimo & equi l. 7. de S. R. P. qui an non & ipse
 jumentum? Resp. Sic quidem, cæterum in d.l. 7. non per se specta-
 tur sed ut accessio, ut ministerium illius, qui utitur arg. l. 12. de S.
 R. P. eoque causam principalem sequitur, C. Access. de R. l. in 6. l.
 15. de const. pec. Sed cur hominis hic mentio, cum prædij hæc sit
 servitus non personæ d.l. 1. de Ser. pr. h. n? Resp. Excludi jumenta,
 quæ alioqui cum aguntur & ipsa ire dicuntur Welf. h. quorumq; cau-
 sa Actus solet constitui, vers. leq. pr. h. n. d. l. 1. de S. R. P. Tum ve-
 rò non qualibet persona hic designatur, sed quæ fundum habeat, cujus
 eat nomine l. 5. Qu. ser. amit.

4. Actus, jus agendi jumentum vel vehiculum a, quod
 qui habet & iter habere intelligitur b, eoque uti potest
 etiam sine jumento c:

a) d.l.

2) d. l. 1. l. 7. 12. eod. *Hot. tamen 2 obs. 21. Veteres hac in parte dissensisse invicem putat: Quosdam actum in d. l. 7. l. 12. de S. R. P. l. 11. que. in ser. am. quosdam via tantum vehiculum tribuisse in l. 13. de ser. l. 13. §. 1. de accep. Sed hoc dedecentis, non decentis est. Vide inf. th. prox. b) arg. l. 21. l. 10. 163. de R. l. C. cui licet 53 de R. l. in 6. Duar. 1. disp. anni. 3. 1. Habet autem non ut servitatem Acc. h. facit. l. 2. §. 2. si ser. vind. c) arg. dd. ll. 21. & 110. &c. item l. 58. de V. O. l. 4. §. f. de nov. l. 2 quem. ser. am. Cuj. 22. obs. 35. Don. d. l. 11 c. 6. Diff. Ant. Fab. 1. con. ult. per l. 4. §. 2. si serv. vind. l. 13. §. 1. de accep. l. 1 de adim. leg. l. 11. §. 5. de exc. rei jud. Quibus satis facit Don. d. l.*

5. Via, jus cundi *a*, agendi, ambulandi hominis.

a) d. l. 1. *At quin potius vehundi? Nam & inde via nomen, & latitudo Varr. 4. de ling. lai. l. 13. de ser. l. 23. de S. R. P. & distinctio à cateris servitutibus dd. ll. d. l. 13. §. 1. de accep. l. 7. d. S. R. P.*

R. Nihil admodum repugno, si quis propter evidentiam sic legendum putet, sed cui bono correctio isthac non video. Verbum enim agendi & ad vehiculum pertinet arg. l. 4. §. 1. de serv. adde ll. alleg. supr. th. pr. lit. a. Coincidet ergo nihilo secius cum definitione actus Fac. d. l. 23. de S. R. P. Tum in illo potius differentia ratio, quod ex itinere & actu essentialiter constituitur via sec. d. l. 13. §. 7. de accep. Quo pertinent & l. 1. §. 2. 4. 7. de itini act. pus. l. 9. si serv. vind. caetera de quibus d. l. 7. de S. R. P. per consequentiam veniunt, ut iter in actu: Nam & admissio receptoque vehendi verbo, illud (hastam rectam ferendi) non nisi eo modo, h. e. ut minus seu consequens comprehenditur, Diff. Don. d. l. Conn. 4. com. 2.

6. *Ad §. 1. Ius altius non tollendi ædes, Ac Ne luminibus officiat recte distinguuntur.*

*Idque ex mente I Cti in l. 17. §. 2. de S. V. P. Vbi & per depressio-
nem luminibus interdum officii docet. Mirum id facile videri possit
quibus persuasum sit potius remoto edificio propinquo locum antea
opacum plus solis luminisque recipere d. l. 17. §. 1. Sed à Mathe-
maticis recte hic discimus & res ipsa docet confirmatque. Plus ca-
loris luminisque reflecti, quo radij vel solis vel ignis cujuscunque per
refractionem ferantur diametraliter. Porro luminibus officii potest*

& in boribus & viridariis l. 6. 7. 15. 17. cod. quæ, qui cavet ne alius quid tollat, habere non impeditur l. 12. cod. & contrario servitus altius non tollendi causum prospectus complecti poterit, quæ in posteriori non contineatur: quippe in qua de lumine non de prospectu agatur Wes. h. Diff. Dom. d. l. 11. c. 5, Cuj. 17. obs. 35 Bronch. 2. En. 5.

7. Alia quoque est servitus, ne luminibus officiat, ab quæ luminum dicitur.

Illæ enim et ab adversis, hæc contiguæ seu proximis tantum prædiis urbanis deberi solet Hor. 2. amic. resp. sive lib. obs. 126. 5. Plus in illa est, ne quid omnino luminis minuat, v. hæc solum quod satis est relinquere desiderat Cæp. de ser. V. c. 35. 36. fac. l. 10. in f. de S. V. P. l. 1. §. f. Si us fr. pet. Illæne quid incommodi inferatur, hæc ut & obstaculum removeatur facit: Idem I Cuius in l. 4. de S. V. P. vellem existimo, cum luminum constituta servitute id adquisitum videri docet, ut vicinus lumina nostra excipiat, hoc est, præstet quoque locum lumini hauriendo. Alioqui nulla erit differentia utriusque servitutis, quam tamen manifesto idem statuit: Cum verò quaritur an parietem suum cuique aperire, fenestras seu lumina eo loco habendi gratia, liceat, sic habendum. Nec juris, nec honestatis sive æquitatis rationem impedire, quo minus id quisque faciat l. 61. de R. l. l. 21. de aq. & aq. pl. arc. l. 24. §. f. de dam. inf. (Propter naturalem communionem aeris, de qua §. 1. supr. de ter. div. l. 1. 24. de S. V. P. l. 8. C. de ser.) quamdiu vicinus non inhibeat: Hunc autem non verbo, sed re officere posse (ædificando vel collocando in suo, quod obstruat) pari jure arg. l. 8. §. 5. si ser. vind. l. 29. §. 1. ad L. Aquil. Aliis atque interim volente & consensiente illo lumen hauriri immittique putandum arg. l. 6. de S. V. P. l. 19. de aq. & aq. pl. l. 28. com. div. l. 28. de V. S. Unde eleganter in l. 26. de dam. inf. cum, qui ita aperuerit, veluti lucro quodam uti ratio censetur I Cuius. Nec facit in contrarium l. 40. de S. V. P. cum de communi pariete ibidem igitur I Cuius, in quo nihil liceat in viro sociis, l. 8. 13. 26. 27. cod. tit. l. 28. Com. divid. Et quod plerique afferunt, prospectum vicino vel noxium, vel molestum utique esse, alienius est. Non enim de prospectu habendo, sed lumine immittendo hic agitur: Et quæ hæc noxa vel molestia, qua quisque ubi velit obstruendo se liberare potest?

Tum quis nescit sic adificatas habuisse insulas Romanos, ut vel ex
 recto in inferiora despectus esset. Quid? ut nihil interesse hic etiam
 quis defendat, oculos an pedes in alienū immittat? Nuga. Illud quis-
 que ex suo, hoc non nisi in alieno facit, quæ inter multum interest d.
 l. 29. §. 1. ad L. Aqu. d. l. 1. §. 5. si ser. vin. d. l. 21. de aqu. &
 29. pl. d. l. 24. §. f. l. 26. de dam. inf. Et verò cui affectus alienus
 non ferendus videatur, vereor ne vel nimium afflictioni (quæ damni
 rationem non solet inducere l. 33. ad L. Aquil.) vel conscientia
 parū nimis tribuat. Quin potius ex Philosophi monitu ita semper agē-
 dum quasi in oculis omnium & DE I vivi conspectu. Quod si ar-
 tis ratione cuiusquam vel opificij intersit nō conspici, na illū de loco ido-
 neo ante omnia circūspicere oportet aut manifeste loquere sapire: Sed nec
 probare usq; possum quod in l. 14. de S. V. P. Legimus spatium du-
 orum pedum et semis (ui. atq; alij esse contendunt cum l. hui. fin. ii g.
 non nisi duos pedes relinquere jubeatur, qui ad alienum prædium
 domum extruere velit. Nihilō magis itaq; & in insula, quasi Blon-
 do & alijs credimus, magnitudine & structura inferior illā, fac. d.
 l. 13. de S. V. P. l. 15. §. 4. de dam. inf. Domos quippè pleriq; ma-
 jores & quæ liberum haberent ambitum ac cum spatio: Insulas cen-
 riguas & minores Romanis fuisse, eo imprimis argumento contendunt
 quod in descriptione Urbis plures insulae, quam Domus recensentur ad-
 de Cap. d. l. Don. d. c. 5. Diss. Hot. d. l. c. 31. Duar. 1. disp.
 aniver. 33.

3. Ad §. 3. Servitutes sine prædiis constitui nequeunt.

§. h. n. l. 1. com. præd. Veruntamen promitti possunt etiam præ-
 dio edificando, ut in l. 10 de S. R. P. l. 23. §. f. de S. V. P. (ex ratione
 l. pen. de test. mil. ubi Acc. & quia pendere interim intelligitur l.
 7. §. 1. com. præd. l. 29. de S. V. P.) vel Reponēdo l. 20. §. 2. d. S. V.
 P. facit l. 17. §. 10. de A. emp. & Acquirendo l. 46. §. 1. de Evic. l.
 25. §. 10. fam. etc. Prout alias sub conditione vel ex die recte pro-
 mittuntur l. 98. de V. O. constituuntur non item l. 4. de ser. Dem-
 de hactenus hac vera, quæ proprie atque ex natura sua aestimatur ser-
 vitus, ceterum quæ ad personas accommodatur ut sup. ih. 3. l. 2. non
 semper prædium desideratur arg. l. 1. §. 11. 12. de aqu. quot. & æst.
 l. 14. §. f. de alim. & cib. l. pen. de S. R. P. Vide pluribus hæc expli-

cantes

9. *Ad §. si.* Si quis velit vicino jus aliquod constituere pactionibus, stipulationibus, testamento id efficere debet.

l. 5. ult. de serv. l. 3. d. usufr. l. 3. §. f. l. 4. i. §. 2. de prec. l. 2. §. 2. d. ult. emp. Ex quibus colligitur facillime, non aliter hac dici ab imp. §. h. n. quam ut in l. 2. ut vis, per quas jura hec inducantur, indicaret, non ut quod extremum in constituendo esset, hoc est, traditionem, de qua d. l. ult. d. l. 3. de usufr. excluderet. Nunquam nulla traditio dominium transfert, l. 3. 1. de acq. rer. dom. Prima itaque cura & ratio cause, que precedit §. 41. supr. de rer. divis. Hoc qui moneri non utique, quod sequi oportet, mox removet, non magis quam qui traditionibus & usucapionibus Dominia transferri docet sec. l. 20. C. de pact. causas, ex quibus eadem consequantur, reycere censi possit. Quid? quod illo nihil vulgatius: Obligationum substantiam, non in eo consistere, ut aliquid nostrum faciant, sed aliud nobis obstringunt ad dandum vel faciendum vel prestandum l. 3. de O. & A. Id Tribonimum & compositores hic ignorasse quis dubitet? Ridere sunt pluribus luberet hoim ingenia, qui ne parum novi videantur dixisse, nova quoque crimina, que matri impingant, confingunt uliro.

10. *Ad pr. de usufr.* Ususfructus est jus a alienis rebus utendi fruendi salva rerum substantia.

2) Dubium id nemini videri possit, & nusquam non inculcatum Wesm. & ceteris. At cur non eo minus ex facto ejus, qui utitur fruitur, consistere in l. un. p. quond. di. leg. ul. ced. & in l. 1. §. 9. ad L. Fal. facti quoque esse dicatur, quis non frustra quaesierit. R. In d. l. un. Cuius non simpliciter, sed per extenuationem ex facto aliquo consistere ususfructum ait, usum nempe respiciens, quo & constitui quasi ex parte fructuarij, possessionem occupantis, censetur, d. l. ult. de serv. l. 3. h. t. jura l. 61. §. f. de acq. rer. dom. & sine quo alias perire solet §. pen. inf. h. t. Deinde non utique & ea, que juris sunt, omnimodo facti societatem respiciunt, ut nec vice versa, que facti nihil ex jure mutantur, confer l. 20. de acq. vel om. her. l. 1. §. 4. jura l. 49. de acq. vel amit. pos. §. pen. inf. tit. prox. jura

Et l. pen. de cap. mln. Posset idem sufficere ad d. l. 1. §. 9. ceterum mens igitur alia l. Cio, qui satis ab his, quæ sunt facti, separat usum fructum. Porro quæ ad defensionem definitionis hujus etque explanationem plenorem afferrisulent, vide apud Etot. illust. quæst. 24. Vult. h.

II. Ad §. 2. Quid? Vestimentorum verus an quasi usufructus? utrumque suo modo.

Quemadmodum res fungibiles, aurum, argenum, nummi, frumentum &c. aliàs ut quantitas, aliàs ut corpus spectantur, ita & vestes. Illud colligo ex l. 6. de R. V. in qua l. Cius, si vestimenta nostra esse vel dari oportere petamus, & numerum (quasi numero consistente censenturque) & colorem dici debere disputat. Et hoc ex l. 8. §. v. si vero incertum corpus: De leg. 3. ubi vestis, tanquam corporis rationem haberi liquido apparet: Itemq; ex §. fin. inf. de locat. & cond. in quo & locari ac conducere vestimenta perspicue traditur: quod in rebus fungibilibus seu quantitate, cujus usus in abusu sit, quaq; utendo consumatur arg. l. 3. §. f. l. 4. Commod. l. 1. & h. t. de usufr. ea. r. q. n. conf. admitti non potest. Cum ergo queritur de usufructu vestimentorum, omnino discerni oportet relictus ille sit ut quantitatis, an ut corporis. Isto de casu §. h. n. conceptum esse, de hoc l. 9. §. pen. usufruct. quem cau. verisimile est & indicari satis l. 1. §. 4. D. h. t. Sed illud difficilius, quando & quomodo ut quantitas spectari videantur. Puto cum id actum est, non ut eadem reddantur in specie, sed in genere, quod fieri posse non est dubitandum. Consiciuntur enim fere ex iis rebus, quæ in suo genere functionem recipiunt, ut lana, serico & similibus. In lana plane l. Cius in l. pen. de usufr. car. ret. quæ ul. conf. ad SCiuin recurrendum esse innuit, nec intelligi in ea jure constitutum usum fr. Nec obstat, quod ipso usu non consumatur vestis, perinde ut oleum, vinum, reliqueque res, quarum usus in abusu esse dicitur §. h. n. l. 1. 2. §. §. f. cod. tit. adeoque non magis quam navis, quam & ipsam usu paulatim atteri certum est: verum tamen usufructum recipit, l. 1. 2. §. 2. h. t. R. Non loquitur SC. utique de iis, quæ tolluntur, sed & quæ mirumur usud. l. 1. Tum si majoris quantitatis usufruct. relictus, non perique nisi pedetentim tota consumitur ut & vestis, atqueque quam navis.

navis, ejus usus diuturnior, unde varie hac de re differantes Don.
10. com. 3. Acc. Hot. & Car. h.

12. Cautio an de quasi usufructus substantia Subsisto.

Si hoc quaritur an necessario sit prestanda priusquam res tradatur
utenda, res expedita est, cum & in vero usufruct. nec res nec fructus
ante transferantur l. 13. h. t. l. 4. C. cod. & tradita res vindicari
possit, l. 7. usufr. quem. cau. Et omissa cautio condici utroque, d. l.
7. l. 5. §. 2. de usufr. ear. rer. q. usu conf. Sin verò an formam rei
conficiat ipsa cautio haud oppido lubens adserferim. Interponitur illa
in evenum & casum dissolvendi usufr. l. 2. §. 6. 7. 9. cod. Remedi
loco est adhibita d. l. 2. in f. omittitur interdum d. l. 5. §. 1. cod. Ne
que eo minus consistit & finitur suo modo usufructus d. §. 1. v. finito
us Aut repeti pecunia potest, d. §. 1. in f. l. 10. de praescri. l. 9. §. 4. ad
exhib. Sed hoc si omissa per errorem: si consilio in speciem donatio
nis facile res incidet, l. 33. de R. l. atque haecenus de substantia esse
minus admiserim. Vid. Acc. in l. 1. de usufr. P. incl. in l. 2. p. 2. n. 78.
C. de bon. mat. Geil. 2. obs. 47.

13. Ad §. 3. Morte a fructuarii b perit usufructus, et si
maturi jam sint fructus c.

a) Excipe casum l. ult. C. h. t. b) Ratio est in l. 68. de R. l.
l. 13. solut. mat. juncta l. 1. de serv. c) Adeo ut nihil heredi ejus
praeferatur. l. Quia non aliter sunt fructuarij, quam si ipse eos perce
perit l. 13. quib. mod. usufr. amit. l. 8. de ann. leg. & fid. l. 25. §.
1. de usur. Apprehenderit l. 12. §. f. h. t. II. Haec tantum prae
vitorum dunt actio l. 5. §. 4. de usufr. per. Nec ad eum pendentes
pertinent §. 37. de R. D. facit l. 44. de R. V. III. Vice versa si te
stator, maturis fructibus decesserit, lucro ipsius fructuarij cedunt.
istil. 27. ff. h. t. Proinde nec dici potest ab aequitate alienum esse,
ut eventus mortalitatis haec fructuarij isto casu frustretur spe sua,
ut hoc heres testatoris; Cuius enim fortuiti par ratio querela causam
collit facile sec. l. 1. C. de pact. l. 12. C. de inof. test. Vide Wesenb.
in d. §. 37. Har. Piff. 1. q. 24. n. 27. D. Goth. in d. l. 26. Diff.
Cujac. 4. Feud 30. & 24 obs. 21. Conan. 4. com. 5. Vult. ad pr.
inf. 1. prox. n. 7 per l. 26. D. h. t. d. l. 5. §. 4. si usufr. per l. 58. h.
t. & arg. l. 22. C. de rei vind. juncta l. 25. §. 1. l. 28. de usur. &

usur. & l. 32. §. pen. de us. & usuf. leg. l. 18. §. fide stip. l. 1. §. 1. locat.

14. Ut & cessione, etiam extraneo facta:

Ita frequentius placuit, nec vidéo cur novari quicquam in'ersa
aut oporteat. Si extraneo cedatur ad proprietatem, eversurum usumf.
docet ICtus in l. 66. de jur. dot. diserte satis siquid nunquam. Ra-
tionem repete ex l. 15. fam. etc. Et nihil agere hoc loco perinde va-
let atq; in princ. sup. ex quib. l. cau. man. n. Nempe sibi tantum
ut noccat: confer, d. pr. cum l. 5 C. de ser. pign. dat. man. Simile
notat Ioh. Fab. h. n. 2. de fundo; & Vlp. in frag. t. 11. §. 6 de Tu-
til. item tit. 19 §. 13. de hereditate. Proinde non movet quod in con-
trarium adducitur. I. Si periret ususfructus potius male agi quam
nihil agi, scripturum fuisse Imp. §. h. n. prout eleganter ea distinguit
IC. in l. un. §. f. quand. di. leg. ususfr. ced. Et Seneca, cum nihil age-
re quam in d. agere, potius censet. Resp. Ex d. p. sup. quib. ex caus.
man. n. l. d. l. 5. C. de ser. pig. dat. man. Et l. 13. de donat. jun-
cta l. 37. §. fin. de acquir. rer. dom. Etiam cum, qui malè agit, ni-
hil agere. Nec mirum si in d. l. un. §. f. aliquando curiosus loquatur IC.
cum formulas respiciat, quarum observatio tota scrupulosa §. 34.
inf. De act. l. 1. 2. C. de forin. & impet. act. subl. parem quoq;
locutionis causam desiderat II. Quod Imp. hic opponat distinguat-
que cessionem extraneo ac domino factam. Resp. Nempe quà di-
versum utraque exitum sortitur pro diversitate personarum, non qua-
si utraque non percat ususfructus. III. Quod quæ persone cohereant
facto ejus non mutantur l. pen. C. si man. ita fu alien. Resp. Ni-
hil minus hic verum esse, cum eo admissio nec cedi Domino posset usus-
fructus. IV. Non præstat impedimentum, quod de jure non sorti-
tur effectum C. non præstat de R. l. in 6. R. Ut sup. ad primum.
Atque alias pleraque quæ non valent ut fiunt, puniuntur quia non
fiunt uti oportet, toto tit. de his q. ut ind. auf. tot. tit. de jur. fisc.
& similibus. V. Quia vendi potest pr. r. prox. inf. de quo vide ibi-
dem & rationem diversitatis apud. Lyel. 7. memb. 29. §. 1. Co-
var. prim. var. resol. 8. n. 7. Diff. vide apud eosdem Pinel in d. l. 1.
p. 3. n. 37. Wes. D. quib. mod. us. amitt. n. 5.

15. Rel mutacione a, ut nec area ususfructus debeat
adibus exustis vel sublati b, & contra.

a) l. 2. h. t. l. 5. §. pen. l. 10. 23. quib. mod. us. v. us. amit. l. 36.
h. t. ubi eleganter Cujac. in tract. ad Afric. Ratio est in §. 1. inf. h. t.
b) §. h. n. & dd. ll. ut & vice versa de area in d. l. 5. §. f. l. 6. 7. respon-
sum. Caterum dubitationis utrobique non nihil inijcit 1. Quod a-
lias aream partem adium esse traditur & quidem maximam l. 98.
§. f. de solut. l. 23. de usurp. & us. quin igitur quasi partis debeat
ususfructus sec. l. 14. 25. Quib. mod. us. v. us. am. R. Partem
quidem dici quamdiu constat edificium, eo de iure in propriam tran-
sire speciem d. l. 36. 11. Villa exusta manere ususfructum non
fundi sanium, sed & soli in quo sunt l. 8. 9. D. cod. Resp. Sed hoc
explicat l. Cui ipse in d. l. 8. redditur differentia ratione: Villa acces-
sio est, quæ causam principalem sequi, non commutare solet, l. 2. de
pec. leg. l. 169. de R. l. In area contra est, d. l. 23. d. 98. §. 4. de
sol. Quinimo l. Cui in d. l. 8. 9. non de ususfructu villa, sed fundi reli-
cto agunt.

111. Domo exusta ius pignoris in area retinetur l. 29. §. 2. de
Pig. l. 21. de pign. act. Sic igitur & ususfructus, cum eodem fere
modo pignus perire solet l. 8. quib. mod. pig. v. hyp. sol. & utrum-
que iuris sit l. 1. §. 1. de rer. div. & inf. de reb. corp. & inc. R.
Facilius interim ususfructum propter rationem §. 1. in f. h. t. quam
pignus arg. l. 16. §. 2. de pig. junct. d. l. 36. & d. l. 10. prin. & §. 9.
1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. b) dd. ll. Quamvis v. area ususfructu legato potius
edificij postea impositi utilitatē debere quis existimet, cū hoc accessionis
loco ius illius sequatur, d. l. 98. §. f. l. 44. §. 4. de leg. 1. l. 39. de leg
2. l. 21. de pign. act.

R. In proprietate hoc verum esse, quam nulla nisi omnimoda mu-
tatio extinguere potest arg. §. 25. l. 1. D. aliter atque de usu-
fructus ius constitutum dd. ll.

16. Ad §. finalem. Distinctio
formalem tolerari potest.

Sic tamen ut nominis ma-
Par. h. t. n. 4. e

is in causalem &

et hanc et hanc
et hanc et hanc
quoniam

quin locutio, ut in l. 18. §. 1. de pig. act. l. 29. §. 1. quib. mod. uf. am. l. 4. si ufus fr. pet. l. 58. i. 26. §. 1. de V. O. l. 25. de uf. leg. l. 21. §. 3. de excep. reijud. §. 9. inf. de legat. l. 70. §. 2. de fid. iuss. quam tamen emendat Ant. Fab. i. 5. con. i. 3. sed frustra, arg. d. l. 58. d. l. 18. §. 1. 66. §. pen. de leg. 2. l. 49. de evict. De illo queritur an ususfructus appellatione interdum & proprietates contineatur, ut in specie l. 19. de ufus. Plerisque sic visum & recte, ut pluribus libro 1. anot. nost. cap. ult. contra Pinell. in d. l. 1. p. 3. n. 45. And. Fach. 5. cont. 43. & plerisque recentiores.

17. Ad pr. de uf. & hab. Quid ergo? Vfusfructus ut vendi possit? Sic quidem.

Et confirmat evidenter l. 8. §. f. de per. & com. r. v. l. 12. §. 2. l. 38. 39. 40. 67. D. h. t. l. 66. de jur. dot. l. 4. de pac. dot. l. 57. sol. mat. quibus traditur & in dotem dari eundem, fac. l. 12. §. 2. de uf. & hab. juncta l. 4. de op. ser. l. 6 §. ufus. quem. cau. l. 9. §. 2. de pig. Verum tamen dictum quam explicatum faciliora hac semper visa. Ius persona est ususfructus l. 1. de serv. l. 32. h. t. quare non magis sine ista, quam alia servitutes sine pradiis, esse potest sec. §. pen. sup. t. prox. l. 3. in f. quib. mod. uf. n. uf. am. Unde factum uti interpretes, vide Acc. Wesf. Mins. Schn. h. Bart. in l. 6. C. de usur. Covar. 1. var. resol. 8. n. 7. commoditatem fructuum tantum percipiendorum siue utilitatem tantum vendi posse docuerint. Alij & ipsum jus transferri volunt, ut Pinell. in d. l. 1. p. 3. n. 38. Wesf. in Parat. quib. mod. uf. v. uf. am. Ant. Math. h. per dd. ll. quibus ipsius juris alienatio nominatim conceditur, & quidem à fructuum ipsorum venditione distinguitur, ut in d. l. 8. §. f. de per. & com. 2. Mibi verò orbitam vulgo tritam & hic tenere tutius visum, complanasse eam contento, si quid tamen aptius exit. Sine persona ususfructus constitui nequit eoque nec hereditati acquiri l. 61. §. f. de acq. rer. dom. Sine interitus sui à persona separari idem nec potest, l. 15. fam. ercisc. Prout nec alias de persona in personam transitus admitti solet l. 33. de acq. rer. dom. l. 33. de statulib. Hinc nulla olim actio, nulla obligatio alteri cedi, sed mandari tantum arg. l. 3. pro soc. l. 16. de pac. l. 16. de pecul. Rescriptis paulatim aliud inductum arg. l. 1. 2. C. de O. & A. l. 5. 6. 7. C. de hær. v. act.

a&t. ven. d. l. 16. de pact. *Idem in usufructu, ipsum jus si spectamus d. l. 61. §. f. d. l. 15. Postulante usu prator se interposuit ac tueri tandem emptorem capis (id elicere videor ex l. 9. §. 1. v. nam cum & emptorem: de pig. & hypot. l. 8. de reb. aut. jud. possid.) item fideicommissarium, quoties à legatario alteri ususfructus legatus esset, ut in l. 4. Quib. mod. uf. v. uf. am. l. 9. uf. q. cau. l. 29. de uf. v. uf. leg. In hoc quidem adeò, ut ex persona quoque ejus interdum meretur usufructum d. l. 4. d. l. 29. d. l. 9. in emptore non ita. Uti hunc ex persona venditoris voluit d. l. 29. prin. quib. mod. uf. am. Ac per hunc illum jussit retinere usufr. d. l. 12. §. 2. d. l. 38. de uf. v. Unde conficitur, jus ipsum, hoc est, servitutem ususfructus nunquam transferri posse, vendi tamen recte dici. Transferri nequit, quia ambulatorius, ut loquar cum Icto in d. l. 24. de itat. lib. non est, d. l. 15. Fam. ercisc. d. l. 9. §. 2. de pig. Vendi dicitur quia id agitur inter contrahentes, ut non fructus ipsi sed percipiendi eos quoddam jus transeat de quo d. l. 8. §. f. de resc. vend. Quemadmodum è cōtrario ubi fructus donantur, fructus perceptio donari dicitur l. 9. §. 1. de don. Sed & quod fructuario jure servitutis facere licet, rectissime jus quoque nuncupari, qua effectum juris ipsa servitus sortitur. Hoc jus, hanc facultatem, potestatem solam emptoris facit qui usufructum vendit: non qua vendit, sed qua, quod vendidit, quodque alienare magis voluit quam potuit, qua tradit, & sicut potest (verba l. 17. sol. mat.) jure suo cedit emptori. Eodem sensu rem fruendam concedere, vendere dicitur in d. l. 12. §. 2.*

C O R O L L A R I A.

1. Divisio rerum in corporales & incorporales plenaria est, & ad has quatuoritates recte referuntur.
2. Jus aliis tollendi servitus per se est interdum.
3. Nec urbis nec rusticis servitutes pignori dari posse, utrasque tamen pignoris nomine constitui cum Duar. contra Cuj. & Fabr. defendemus.
4. Ob rusticas novum opus nuntiari nequit.
5. Interitu rei amittuntur servitutes.
6. Ususfructus divinus, cetera servitutes individua censentur.
7. Habitatio non male jus proprium dicitur.

DISPUTATIO

DECIMASEXTA

Ad tit. 6. lib. 2.

Respondente

VVILHELMO FALCK Sicambro.

THESIS PRIMA.

Ad Titul.



Vid usucapio? Adeptio a dominii b per continuationem c possessionis d temporis e lege definiti.

a) Ita Ulp. in fragm. tit. 19. §. 5. quem ideo hic sequor, quod de modo acquirendi h. e. adipiscendi tractant hac omnis instituta §. fin. supr. tit. prox. §.

11. supr. de rer. divis. Et adeptio pro modo adeptionis & acquisitionis metonymice posita putetur. Ceterum in l. 3. D. h. t. verbum (adjectio) est apud Moestimum. Unde inter nostros nata disceptatio utrum rectius. Illud Duar. Cujac. ad d. l. 3. Borch. h. placuit: Hoc Cont. 1. disp. 10. 11. Welenb. Par. h. t. num 3. Forn. 2. select. 17. qui ab antiquitate id repetunt, de qua Ulp. tit. 1. §. 11. Si cui olim res tradita, nec tamen mancipata vel in jure cessa, in bonis quidem habere, dominus tamen ex jure Quiritium nondum censebatur, nisi anno possedisset vel biennio d. §. 11. ubi Cujac. & in d. §. 7. Usus igitur seu possessio quasi adiciebat dominum ex jure Quiritium: Atque illud designari ea voce in definitione existimant. Male omnino: Constat n. usucap. locum habuisse etiam: ac vel maxime aliis casibus, ubi quisq. mancipio, nexu vel ex cessione rem suscepisset à non domino, sec. princ. h. n. In his adjectionis istiusmodi nullus locus, quippe quod non magis iis modis transferri dominium posset ab eo, qui dominus non erat quantumvis mancipasset, cessisset & c. quam si aliter tradidisset, arg l. 54. 120. de R. I. Id vero non minus definitione comprehensum oportuit, quam istud, & quidem eo magis, quia frequentius id evenire potuit: & quia generis vicem ea dictio obtinet.

quo explicari universim naturam definiti convenit. Rectius Donell.
 §. com. §. Vult. 1. Iurisprud. 2 1. num. 2. et ad princ. h. n. *Utrum-*
que tolerari posse docent, sed ad rei enodationem non satis. Usucapio-
nem adeptionem esse nemo dubitat supr. princ. h. n. facit d. §. 11.
 supr. de rer. divis. verb. adipiscimur l. 1. de acquir. rer. domin.
 Perinde adjectio dicitur rectè, ut quæ & ipsa acquisitio per se §. 20.
 sup. de rer. divis. Id vox quoque sonat, sed amplius quid hic notat,
 ut autumo. Qui usucapit, non utique eo animo est uti per continuatio-
 nem possessionis rē querat (eo namque ipso mala fides induceretur, quæ
 capionem impedit, princ. h. t. l. 3. §. 3. de acquir. vel amitt. poss. l.
 28. h. t. l. 2. C. de præsc. long. temp.) sed illo potius, quasi jam tum
 traditam aliterve acceptam suam faciat, arg. l. 1. 2. ult. §. 1. pro
 suo. l. 3. §. 3. de acq. vel amitt. poss. l. 109. de V. S. Acquirat ita-
 que aliter quàm existimas, lege quod deest supplente, atque ita quidem
 ut adjici plerumq. dominium fere quid res sit ignorant, ipso jure non
 insulse dicamus. Simile in hereduat, de qua l. 32. §. pen. l. 44. §.
 3. h. t. Diff. aliter Accurt. qui usucapionem acquisitionis tantū cau-
 sam facit per l. 3. §. 4. 2 1. de acq. vel. amitt. poss. l. 1. pro suo. jūcta
 l. 157. de R. I. l. 14. §. 2. de except. rei jud. refutatus à Cujac. in l.
 3. h. t. b) Non utilis, ut veteres statuerunt per l. 11. de R. I. &
 l. 1. §. fin. de aq. & aq. pluv. arc. l. 13. §. 1. de jurejurand. Sed dire-
 cti siue veri arg. princ. h. n. §. fin. supr. tit. prox. d. §. 1 1. de rer. di-
 vis. l. 28. de V. S. jūcto §. 41. de rer. divis. l. 20. C. de pact. l. 20.
 ex quib. caus. major. l. 10. §. 2. de acq. rer. domin. l. 8. C. de
 præscript. 30. vel 40. ann. jūcta l. 23. de R. V. Duar. 1. disp. 17.
 Cujus rei evidentissimum argumentum est, quod non stipend. & tri-
 butaria prædîa, in quibus Vtile dominium admittunt Interpp. ad §.
 41. supr. de R. D. & acq. e. d. & ad pr. h. tit. sed Italica tantum per
 Usucapionem acquirebantur princ. h. n. c) Neque hoc frustra ad-
 jectum quis credit, ut removeatur usurpatio, de qua l. 2. §. h. t. atque
 item acquisitio per momentariam possessionem, de qua l. 13. 20. §. fin.
 de acq. rer. domin. & l. 8. C. de acq. vel amitt. possess. §. pen.
 inf. per quas pers. cui acq. d) arg. l. 25. D. h. t. l. 1. §. 6 de itin.
 act. priv. facit l. 19. 30. ex quib. caus. major. Cujac. ad. d. l. 3. Ar-
 gur hic nulla tituli, nulla bonæ fidei mentio sine quib. perinde nulli u-

usucapio? arg. princ. h. n. l. 10. §. 1. & pass. h. i. l. unic. C. de
 usuc. transfor. Imo in quib. ipsa forma usucap. potissimum agno-
 scitur? Bona enim fide illud, ut quis se dominum iam esse non fieri ex-
 istimet, de quo diximus sup. lit. a. in fin. Resp. Exprimi in defini-
 tionibus quod est præcipuum, & quo cetera implicantur. Possessionem
 cum dicimus justam intelligimus; Ista verò non talis sine titulo ac fi-
 de l. 3. §. 4. 22. de acq. vel amitt. poss. l. 2. 3. uti possidet. Confer
 l. 30. de v. ob. §. fin. inf. de fideiuss. l. 1. §. 2. quod quisque jur. in
 al. litat. e) Quod aliud antiquis, aliud hodie arg. l. unic. C. de usuc.
 transfor. princ. h. r. Legitimum vocat l. 24. de don. 1. V. & V.
 Nec ad summam rei quicquam interest Triboniano hac ascribamus,
 ut quidam arguantur, an non. Vult. h. n. 8. Aut quod tempus mi-
 nus hoc explicetur, prout facit Vlp. in fin. d. tit. 19. §. 7. Quid n. hoc
 ad naturam usucapionis generice? Aut quid facilius, quam ad regulas
 juris mox ut recurramus, quod de testamentis l. C. in l. 4. qui test. fac.
 poss. eleganter expressit?

2. Quid possessio a? detentio b rei c animo & affectio-
 ne dominantis d.

a) Polysema hac vox est, ut ex collatione l. 62. de usucap. l. 19. 20.
 30 ex quib. caus. maj. l. 115. de V. S. l. 3. §. 3. l. 12. 24. junct. l. 18.
 de acq. vel amit. poss. l. 12. junct. l. 49. cod. l. 78. l. cod. l. 78 §. 10.
 de usurp. Nobis ut causa usuc. spectatur, qua proprie possessio appel-
 latur & quidem justa seu civilis, Vult. h. n. 27. Borch. de possess. c.
 1. num. 1. & seqq. b) l. pen. C. de præscrip. 30. vel. 40. annor.
 l. 115. §. 3. ex quib. caus. major. d. l. unic. C. de usucap. transfor. l.
 5. de impens. dot. l. 1. pr. & §. 3. 4. l. 3. §. 3. (ubi hac ipsa natura-
 lis possessio appellatur) l. 19. 49. de acq. vel amit. poss. l. 38. §. 7.
 8. de V. O. Donell. 5. com. 6. Duar. 1. disp. 18 Quamvis alij per
 jus definiant, arg. l. 44. 49. de acq. vel. amit. poss. l. 10. C. cod. l. 5.
 C. de lib. l. 7. C. unde vi. d. l. pen. §. 1. C. de de præscrip. 30. vel
 ann. l. 31. §. fin. de act. emi. Bart. in l. 1. De acq. v. am. p. Cuj. in
 Hot. sup. de reb. cor. & inc. c) etiam incorporalis, quamvis in
 hac magis intelligi & quasi haberi per usum putetur, confer l. 14. fin.
 de servitut. l. 9. 13. §. fin. l. 35. §. fin. l. 36. de petit. hered. l. 3. si
 usus fr. petat, Perinde ut & ipsa res magis intellectu & jure, quam
 natura

natura constare censetur l. 50. de petit. hæred. tit. sup. de reb. corp. & incorp. l. 1. §. 1. de rer. divis. Quod ipsum facere quidem potest, ne corporaliter seu naturaliter possideantur l. 4 §. 27. l. 1 c. §. 1. de ul. & ul. l. 3 2. §. 1. de servit. urb præd. l. 4 3. §. 1. de acq. rer. domin. non utique ne omnino, ne quasi possideri dicantur d. l. 14. d. l. 9. 13. §. fin. d. l. 3 5. 36. aut intelligantur: non magis quam res ipsas quis existere jure neges, quia non ita apparent. d) Sic Theophil. ad §. pen. inf. Per quas. pers. cuique acq. ἡ νόμος ἐστὶ καὶ τὸ καὶ ψυχὴ δὲ ἀποδοῖται, quod ita reddidi, non ut Cujac. 9. obs. 33. Borch. d. c. 1 num. 8. Donel. d. l. Vaud. 2. var. quæst. 3. atque alij, qui verbo, Donini, explicant τὸ δὲ ἀποδοῖται: Reddidi, inquam, ex monitu tamen & doctrina Reverendi Senis, D. Cornelij Grotij IC. ac Professoris in Nobili Batav. Academia Lugdunensi Præsidis ac præceptoris quendam mei doctiss. quem ea de re el. ganter quandoque diffidentem libens recorder ac recolō Intereſt verò inter voces non nihil, latiusq. patet illud dominantis, & possessionem naturalem quoque comprehendit, quam alioqui non frustra definitione negant contineri Cujac. d. l. Borch. d. tract. c. 2. num. 12. Vult. 1. Jurispr. 68.

3. De longi temporis præscriptionibus, an possessionibus hic titulus scribendus? hoc malim.

Leviculum hoc, atque eò tantum moneo, quia & ab alijs tangitur, atque uti quisque differentiam harum rerum non negligendam sciat, propter vestigia antiquitatis, de quibus Vult. d. c. 71. n. 2. Treut. p. 2. disp. 22. th. 1. Auctor est Cujac. h. in antiquis ita legi, de possess. Id rejicit Vult. d. loc. Donell §. com. 4. Probat Hor. Wef. h. & rectius. Præscriptionis enim verbum non ad solas acquisitiones rerum, de quibus hoc loco, sed & quaslibet exceptiones pertinet, tit. & l. pen. ult. C. de except. & præsc. tit. de divers. & temp. præscr. l. 21. de except. tit. C. de præscr. 30. vel 40. ann. Idcirco generalius quam locus hic postulat, temporis abjectâ mentione restringi. Regetur. Verum id satis non est. Manet namque illud, Non agi hoc loco de Exceptionibus, ad quantum ordinem præscriptio pertinet, seu actionis exclusio l. 2. l. 21. de Exc. l. pen. & ult. C. cod. tit. (Unde & in Digest. titulos de Exc. de Except. 2 jud. De dol. m. mox sequitur.) Sed de acquisitionibus & quidem rerum §. 1. 1. sup. de rer. div. §. fin.

Et l. pen. de cap. mlin. Posset idem sufficere ad d. l. 1. §. 9. ceterum mens est hic alia l. Cio, qui satis ab his, quæ sunt facti, separatur usus fructum. Porro quæ ad definitionem definitionis huius etque explanationem pleniorẽ afferrẽ solent, vide apud Hor. illust. quat. 24. Vult. h.

II. Ad §. 2. Quid? Vestimentorum verus an quasi ususfructus? utrumque suo modo.

Quemadmodum res fungibiles, aurum, argentum, nummi, frumentum &c. alias ut quantitas, alias ut corpus spectantur, ita & vestes. Illud colligo ex l. 6. de R. V. in qua l. Cius, si vestimenta nostra esse vel dari oportere petamus, & numerum (quasi numero consistente censenturque) & colorem dici debere disputat. Hoc ex l. 8. §. v. si vero incertum corpus: De leg. 3. ubi vestis, tanquam corporis rationem haberi liquido apparet: Itemq; ex §. fin. inf. de locat. & cond. in quo & locari ac conducere vestimenta perspicue traditur: quod in rebus fungibilibus seu quantitate, cuius usus in abusu sit, quaq; utendo consumatur arg. l. 3. §. f. l. 4. Commod. l. 1. & h. r. de usufr. ea. r. q. n. conf. admitti non potest. Cum ergo queritur de usufr. vestimentorum, omnino discerni oportet relictus ille sit ut quantitas, an ut corporis. Isto de casu §. h. n. conceptum esse, de hoc l. 9. §. pen. usufr. quem. cau. verisimile est & indicari satis l. 1. §. 4. D. h. r. Sed illud difficilius, quando & quomodo ut quantitas spectari videantur. Puto cum id actum est, non ut eadem reddantur in specie, sed in genere, quod fieri posse non est dubitandum. Consciuntur enim fere ex iis rebus, quæ in suo genere functionem recipiunt, ut lana, serico & similibus. In lana plane l. Cius in l. pen. de usufr. ear. res. quæ ul. conf. ad Scitum recurrendum esse innuit, nec intelligi in ea iure constitutum usufr. Nec obstat, quod ipso usu non consumatur vestis, perinde ut oleum, vinum, reliquæque res, quarum usus in abusu esse dicitur §. h. n. l. 1. 2. §. §. f. cod. tit. adeoque non magis quam navis, quam & ipsam usu paulatim alteri certum est: verum tamen usum fructum recipit, l. 1. 2. §. 2. h. r. R. Non loquitur Sc. utique de iis, quæ tolluntur, sed & quæ mirantur usud. l. 1. Tum si maioris quantitatibus usufr. relictus, non prius nisi pedetentim tota consumitur ut & vestis, atque quæ
navis.

navis, ejus usus diuturnior, unde varie hac de re differantes Don.
10.com. 3. Acc. Hor. & Cai. h.

12. Cautio an de quasi ususfructus substantia Subsisto.

Si hoc quaritur an necessario sit prestanda priusquam res tradatur
utenda, res expedita est, cum & in vero ususfruct. nec res nec fructus
ante transferantur l. 13. h. t. l. 4. C. cod. & tradita res vindicari
possit, l. 7. usufr. quem. cau. Et omissa cautio condici utrobique d. l.
7. l. 5. §. 2. de usufr. ear. rer. q. usu cons. Sin verò an formam rei
conficiat ipsa cautio haud oppido libens adfererim. Interponitur illa
in eventum & casum dissolvendi usufr. l. 2. §. 6. 7. 9. cod. Remediij
loco est adhibita d. l. 2. in f. omittitur interdum d. l. 5. §. 1. cod. Ne-
que eo minus consensit & finitur suo modo usufructus d. §. 1. v. finito
us. Aut repertum pecuniae potest, d. §. 1. in f. l. 10. de praescrip. l. 9. §. 4. ad
exhib. Sed hoc si omisso per errorem: si consilio in speciem donatio-
nis facile res incidet, l. 33. de R. l. atque haecenus de substantia esse
minus admiserim. Vid. Acc. in l. 1. de usufr. Pincl. in l. 2. p. 2. n. 78.
C. de bon. mat. Geil. 2. obs. 47.

13. Ad §. 3. Morte a fructuarii b perit ususfructus, et si
maturi jam sint fructus c.

a) Excipe casum l. ult. C. h. t. b) Ratio est in l. 68. de R. l.
l. 13. solut. mat. juncta l. 1. de serv. c) Adeo ut nihil heredi ejus
praestetur. I. Quia non aliter sum fructuarij, quam si ipse eos perce-
perit l. 13. quib. mod. usufr. amit. l. 8. de ann. leg. & fid. l. 2 §. 5.
1. de usur. Apprehenderit l. 12. §. f. h. t. II. Heredi tantum prae-
teriorum datur actio l. 5. §. 4. de usufr. per. Nec ad eum pendentes
pertinent §. 37. de R. D. facit l. 44. de R. V. III. Vice versa si te-
stator, maturis fructibus decesserit, lucro ipsius fructuarij cedunt
isti l. 27. ff. h. t. Proinde nec dici potest ab aequitate alienum esse,
ut eventus mortalitatis haec fructuarij isto easu frustretur spe sua,
ut hoc heres testatoris; Cuius enim fortuiti par ratio querela causam
 tollit facile l. c. l. 1. C. de pact. l. 12. C. de inof. test. Vide Wesenb.
in d. §. 37. Hart. Pist. 1. q. 24. n. 27. D. Goth. in d. l. 26. Diff.
Cujac. 4. Feud 30. & 24 obs. 21. Conan. 4. com. 5. Vult. ad pr.
inf. t. prox. n. 7. per l. 26. D. h. t. d. l. 5. §. 4. si usufr. per l. 58. h.
t. & arg. l. 22. C. de rei vind. juncta l. 25. §. 1. l. 28. de usur. &

usur. & l. 32. § pen. de us. & usus. leg. l. 18. § f de stip. l. 1. §. 1. locat.

14. *Ut & cessione, etiam extraneo facta:*

Ita frequentius placuit, nec video cur novari quicquam intersit aut oporteat. Si extraneo cedatur ad proprietatem reversionis usus. docet I Cius in l. 66. de jur. dot. diserte satis siquid nunquam. Rationem repetere ex l. 15. fam. erc. Et nihil agere hoc loco perinde valet atq. in princ. sup. ex quib. l. cau. man. n. Nempe sibi tantum ut noceat: confer, d. pr. cum l. 5 C. de ser. pign. dat. man. Simile notat loh. Fab. h. n. 2. de feudo; & Vlp. in frag. t. 11. §. 6 de Tutela item tit. 19 §. 13. de hereditate. Proinde non movet quod in contrarium adducitur. I. Si periret usufructus potius male agi quam nihil agi, scripturum fuisse Imp. §. h. n. prout eleganter ea distinguit I C. in l. un. §. f. quand. di. leg. usufr. ced. Et Seneca, cum nihil agere quam male agere, potius censet. Resp. Ex d. p. sup. quib. ex cau. man. n. l. d. l. 5. C. de ser. pig dat man. Et l. 13. de donat. junct. l. 37. §. fin. de acquir. rer. dom. Etiam cum, qui male agit, nihil agere. Nec mirum si in d. l. un. §. f. aliquando curiosus loquatur I C. cum formulas respiciat, quarum observatio tota scrupulosa §. 34. inf. De act. l. 1. 2. C. de form. & impet. act. subl. parem quoq. locutionis causam desiderat I l. Quod Imp. hic opponat distinguatque cessionem extraneo ac domino factam. Resp. Nempe quia diversum utraque exitum sortitur pro diversitate personarum, non quasi utraque non pereat usufructus. I l. Quod qua persona cohereant facto ejus non mutantur l. pen. C. si man. ita fu alien. Resp. Nihil minus hic verum esse, cum eo admissio nec cedi Domino posset usufructus. I V. Non prestat impedimentum, quod de jure non sortitur effectum C. non prestat de R. l. in 6. R. Ut sup. ad primum. Atque alias pleraque que non valent ut fiunt, puniuntur qui non fiunt uti oportet. toto tit. de his q. ut ind. auf. tot. rit. de jur. fisc. & similibus. V. Qui vendi potest pr. t. prox. inf. de quo vide ibidem & rationem diversitatis apud. Lych. 7. memb. 29. §. 1. Co. var. prim. var. resol. 8. n. 7. Diff. vide apud eosdem Pamel in d. l. 1. p. 3. n. 37. Wes. D. quib. mod. us. amit. n. 5.

15. Rel mutatione a, ut nec areae ususfructus debeat
adibus exustis vel sublatis b, & contra.

a) l. 2. h. t. l. 5. §. pen. l. 10. 23. quib. mod. us. v. us. amit. l. 36.
h. t. ubi eleganter Cujac. in tract. ad Afric. Ratio est in §. 1. inf. h. t.
b) §. h. n. & dd. ll. ut & vice versa de area in d. l. 5. §. f. l. 6. 7. respon-
sum. Ceterum dubitationis utrobique non nihil inicit. 1. Queda-
lias aream partem adiuam esse traditur & quidem maximam l. 98.
§. f. de solut. l. 23. de usurp. & us. quin igitur quasi partis debeat
ususfructus sec. l. 14. 25. Quib. mod. us. v. us. am. R. Partem
quidem dici quamdiu constat edificium, eo deuto in propriam tran-
sire speciem d. l. 36. 11. Villa exusta manere usumfructum non
fundi tantum, sed & soli in quo fuit l. 8. 9. D. eod. Resp. Sed hoc
explicat l. Cui ipse in d. l. 8. reddita differentia ratione: Villa acces-
sio est, qua causum principalem sequi, non commutare solet, l. 2. de
pec. leg. l. 169. de R. l. In area contra est, d. l. 23. d. 98. §. 4. de
sol. Quinimo l. Cui in d. l. 8. 9. non de ususfructu ville, sed fundi reli-
cto agunt.

111. Domo exusta jus pignoris in area retinetur l. 29. §. 2. de
Pig. l. 21. de pign. act. Sic igitur & ususfructus, cum eodem fere
modo pignus perire solet l. 8. quib. mod. pig. v. hyp. sol. & utrum-
que juris sit l. 1. §. 1. de rer. div. & inf. de reb. corp. & inc. R.
Facilius interim usumfructum propter rationem §. 1. inf. h. t. quam
pignus arg. l. 16. §. 2. de pig. juncta d. l. 36. & d. l. 10. prin. & §§.
1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. b) dd. ll. Quamvis v. area ususfructu legato potius a-
dificij postea impositi uti utatē deberi quis existimet, cū hoc accessionis
loco jus illius sequatur, d. l. 98. §. f. l. 44. §. 4. de leg. 1. l. 39. de leg.
2. l. 21. de pign. act.

R. In proprietate hoc verum esse, quam nulla nisi omnimoda mu-
tatio extinguere potest arg. §. 25. sup. de R. D. aliter utque de usu-
fructus jus constitutum dd. ll.

16. Ad §. finalem. Distinctio ususfructus in causalem &
formalem tolerari potest.

Sic tamen ut nominis magis, quam rei intelligatur VVes.
Par. h. t. n. 4. Atque ut explicentur loca in quibus obscurior alio-
quin

quin locutio, ut in l. 18. §. 1. de pig. act. l. 29. §. 1. quib. mod. us. am. l. 4. si usus fr. pet. l. 58. §. 26. §. 1. de V. O. l. 25. de us. leg. l. 21. §. 3. de excep. rei jud. §. 9. inf. de legat. l. 70. §. 2. de fidjuss. quam tamen emendat Aut. Fab. 15. con. 13. sed frustra, arg. d. l. 58. d. l. 18. §. 166. §. pen. de leg. 2. l. 49. de evict. De illo queritur an ususfructus appellatione interdum & proprietates contineatur, ut in specie l. 19. de usus. Plerisque sic visum & recte, ut pluribus libro 1. 2. not. nost. cap. ult. contra Pinell. in d. l. 1. p. 3. n. 45. And. Fach. 5. cont. 43. & plerisque recentiores.

17. Ad pr. de us. & hab. Quid ergo? Ususfructus ut vendi possit? Sic quidem.

Et confirmat evidenter l. 8. §. f. de per. & com. r. v. l. 12. §. 2. l. 38. 39. 40. 67. D. h. r. l. 66. de jur. dot. l. 4. de pac. dot. l. 57. sol. mat. quibus traditur & in dotem dari eundem, fac. l. 12. §. 2. de us. & hab. juncta l. 4. de op. ser. l. 6. §. usus. quem. cau. l. 9. §. 2. de pig. Veruntamen dictum quam explicatum faciliora hac semper visa. Ius persona est ususfructus l. 1. de serv. l. 32. h. r. quare non magis sine ista, quam alie servitutes sine pradiis, esse potest sec. §. pen. sup. t. prox. l. 3. in f. quib. mod. us. n. us. am. Unde factum uti interpretes, vide Acc. Wes. Mins. Schn. h. Bart. in l. 6. C. de usur. Covar. 1. var. resol. 8. n. 7. commoditatem fructuum tantum percipiendorum siue utilitatem tantum vendi posse docuerint. Alij & ipsum jus transferri voluit, ut Pinell. in d. l. 1. p. 3. n. 38. Wesen. in Parat. quib. mod. us. v. us. am. Ant. Math. h. per dd. 11. quibus ipsius juris alienatio nominatim conceditur, & quidem à fructuum ipsorum venditione distinguitur, ut in d. l. 8. §. f. de per. & com. 2. Mihi verò orbitam vulgo tritam & hic tenere tutius visum, complanasse eam contento, si quid tamen aptius exit. Sine persona ususfructus constitui nequit eoque nec hereditari acquiri l. 61. §. f. de acq. rer. dom. Sine interitusui à persona separari idem nec potest, l. 15. fam. ercisc. Prout nec alias de persona in personam transitus admitti solet l. 33. de acq. rer. dom. l. 33. de statulib. Hinc nulla olim actio, nulla obligatio alteri cedi, sed mandari tantum arg. l. 3. pro soc. l. 16. de pac. l. 16. de pecul. Rescriptis paulatim aliud inductum arg. l. 1. 2. C. de O. & A. l. 5. 6. 7. C. de hær. v. act.

act. ven. d. l. 16. de pact. *Idem in usufructu, ipsum jus si spectamus d. l. 61. §. f. d. l. 15.* Postulante usu prator se interposuit ac tueri tandem emptorem capis (id elicere videor ex l. 9. §. 1. v. nam cum & emptorem: de pig. & hypot. l. 8. de reb. aut. jud. possid.) item fideicommissarium, quoties à legatario alteri ususfructus legatus esset, ut in l. 4. Quib. mod. us. v. us. am. l. 9. usus. q. cau. l. 29. de us. v. us. leg. In hoc quidem adeo, ut ex persona quoque ejus interdum meretur ususfructum d. l. 4. d. l. 29. d. l. 9. in emptore non ita. Ut hunc ex persona venditoris voluit d. l. 29. prin. quib. mod. us. am. Ac per hunc illum jussit retinere ususfr. d. l. 12. §. 2. d. l. 38. de usus. Unde conficitur, jus ipsum, hoc est, servitutem ususfructus nunquam transferri posse, vendi tamen recte dici. Transferri nequit, quia ambulatorius, ut loquar cum I Cto in d. l. 24. de itat. lib. non est, d. l. 15. Fam. ercis. d. l. 9. §. 2. de pig. Vendi dicitur quia id agitur inter contrahentes, ut non fructus ipsi sed percipiendi eos quoddam jus transeat de quo d. l. 8. §. f. de resc. vend. Quemadmodum è contrario ubi fructus donantur, fructus perceptio donari dicitur l. 9. §. 1. de don. Sed & quod fructuario jure servitutis facere licet, rectissime jus quoque nuncupari, qua effectum juris ipsa servitus sortitur. Hoc jus, hanc facultatem, potestatem solam emptoris facit qui ususfructum vendit: non qua vendit, sed qua, quod vendidit, quodque alienare magis voluit quam potuit, qua tradit, & sicut potest (verba I Cti sunt in l. 17. sol. mat.) jure suo cedit emptori. Eodem sensu rem fruendam concedere, vendere dicitur in d. l. 12. §. 2.

C O R O L L A R I A.

1. Divisio rerum in corporales & incorporales plenaria est, & ad has quæritates recte referuntur.
2. Jus alieni tollendi servitutis per se est interdum.
3. Nec urbes nec rusticæ servitutes pignori dari posse, utrasque tamen pignoris nomine constitui cum Duar. contra Cuj. & Fabr. defendemus.
4. Ob rusticas novum opus nuntiari nequit.
5. Interitui rei amittuntur servitutes.
6. Ususfructus dividuus, cetera servitutes individua censentur.
7. Habitatio non malè jus proprium dicitur.

DISPUTATIO

DECIMASEXTA

Ad tit. 6. lib. 2.

Respondente

VVILHELMO FALCK Sicambro.

THESIS PRIMA.

Ad Titul.



Vid usucapio? Adeptio a dominii b per continuationem c possessionis d temporis e lege definiti.

a) Ita Ulp. in fragm. tit. 19. §. 5. quem ideo hic sequor, quod de modis acquirendi h. e. adipiscendi tractatio hac omnis instituta §. fin. supr. tit. prox. §. 11. supr. de rer. divis. Et adeptio pro modo adeptionis & acquisitionis metonymice posita putetur. Ceterum in l. 3. D. h. r. verbum (adjectio) est apud Moestinum. Unde inter nostros nata disceptatio utrum rectius. Illud Duar. Cujac. ad d. l. 3. Borch. h. placuit: Hoc Cont. 1. disp. 10. 11. Welenb. Par. h. r. num 3. Forn. 2. select. 17. qui ab antiquitate id repetunt, de qua Ulp. tit. 1. §. 11. Si cui olim res tradita, nec tamen mancipata vel in jure cessa, in bonis quidem habere, dominus tamen ex jure Quiritium nondum censebatur, nisi anno possedisset vel biennio d. §. 11. ubi Cujac. & in d. §. 7. Usus igitur seu possessio quasi adiciebat dominum ex jure Quiritium: Acque illud designari ea voce in definitione existimant. Male omnino: Constitat n. usucap. locum habuisse etiam: ac vel maxime aliis casibus, ubi quisq. mancipio, nexu vel ex cessione rem suscepisset à non domino, sec. princ. h. n. In his adiectioni istiusmodi nullus locus, quippe quod non magis iis modis transferri dominium possit ab eo, qui dominus non erat quantum vis mancipasset, cessisset & c. quam si aliter tradidisset, arg l. 54. 120. de R. I. Id vero non minus definitione comprehensum oportuit, quam istud, & quidem eo magis, quia frequentius id evenire potuit: & quia generis vicem ea dictio obtinet.

quo

quo explicari universim naturam definiti convenit. *Rectius* Donell.
 §. com. §. Vult. 1. Iurisprud. 2. 1. num. 2. et ad princ. h. n. *Utrum-*
que tolerari posse docetur, sed ad rei enodationem non satis. *Usucapio-*
nem adeptionem esse nemo dubitat supr. princ. h. n. facit d. §. 11.
 supr. de rer. divis. verb. *adipiscimur* l. 1. de acquir. rer. domin.
 Perinde adjectio dicitur recte, ut quæ & ipsa acquisitio per se §. 20.
 sup. de rer. divis. Id vox quoque sonat, sed amplius quid hic notat,
 ut autumo. Qui usucapit, non utique eo animo est uti per continuatio-
 nem possessionis rē quærat (eo namque ipso mala fides induceretur, quæ
 capionem impedit, princ. h. t. l. 3. §. 3. de acquir. vel amitt. poss. l.
 28 h. t. l. 2. C. de præsc. long. temp.) sed illo potius, quasi jam tum
 traditam aliterve acceptam suam faciat, arg. l. 1. 2. ult. §. 1. pro
 suo. l. 3. §. 3. de acq. vel amitt. poss. l. 109. de V. S. *Acquirunt ita-*
que aliter quàm existimat, lege quod deest supplente, atque ita quidem
 ut adjici plerumq; dominium fere quid res sit ignorant, ipso jure non
 insulse dicamus. Simile in hereditate, de qua l. 32. §. pen. l. 44. §.
 3. h. t. Diff. aliter Accurrit, qui usucapionem acquisitionis tantū cau-
 sam facit per l. 3. §. 4. 21. de acq. vel. amitt. poss. l. 1. pro suo. jūcta
 l. 157. de R. l. l. 14. §. 2. de except. rei jud. refutatus à Cujac. in l.
 3. h. t. b) *Non utilis*, ut veteres statuerunt per l. 11. de R. l. &
 l. 1. §. fin. de aq. & aq. pluvi. arc. l. 13. §. 1. de jurejurand. Sed dire-
 cti si ve veri arg. princ. h. n. §. fin. supr. tit. prox. d. §. 11. de rer. di-
 vis. l. 28. de V. S. jūcto §. 41. de rer. divis. l. 20. C. de pact. l. 20.
 ex quib. caus. major. l. 10. §. 2. de acq. rer. domin. l. 8. C. de
 præscript. 30. vel 40. ann. jūcta l. 43. de R. V. *Duar. 1. disp. 17.*
Cujus rei evidētissimū argumentum est, quod non stipend. & tri-
butaria prædia, in quibus Vtile dominium admittunt Interpp. ad §.
41. supr. de R. D. & acq. e. d. & ad pr. h. tit. sed Italica tantum per
Usucapionem acquirerebantur princ. h. n. c) Neque hoc frustra ad-
jectum quis credat, ut removeatur usurpatio, de qua l. 2. §. h. t. atque
item acquisitio per momentariam possessionem, de qua l. 13. 20. §. fin.
de acq. rer. domin. & l. 8. C. de acq. vel amitt. possess. §. pen.
inf. per quas pers. cui acq. d) arg. l. 25. D. h. t. l. 1. §. 6. de itin.
act. priv. facit l. 19. 30. ex quib. caus. major. Cujac. ad. d. l. 3. Ar-
et hic nulla tituli, nulla bonæ fidei mentio sine quib. perinde nulla u-

usucapio? arg. princ. h. n. l. 10. §. 1. & pass. h. l. l. unic. C. de
 usuc. transfor. *Imo* in quib. ipsa forma usucap. potissimum agno-
 scitur? Bone enim fidei illud, ut quis se dominum jam esse, non fieri ex-
 istimet, de quo diximus sup. lit. a. in fin. Resp. Exprimi in defini-
 tionibus quod est precipuum, & quo cetera implicantur. Possessionem
 cum dicimus justam intelligimus; Ista verò non talis sine titulo ac fi-
 de l. 3. §. 4. 22. de acq. vel amit. poss. l. 2. 3. uti possidet. Confr
 l. 30. de v. ob. §. fin. inf. de fideiuss. l. 1. §. 2. quod quisque jur. in
 al. litat. e) Quod aliud antiquis, aliud hodie arg. l. unic. C. de usuc.
 transfor. princ. h. t. Legitimum vocat l. 24. de don. 1. V. & V.
 Nec ad summam rei quicquam interest Triboniano hac ascribamus,
 ut quidam arguantur, an non. Vult. h. n. 8. Aut quod tempus mi-
 nus hoc explicetur, prout facit Vlp. in fin. d. 117. §. 7. Quid n. hoc
 ad naturam usucapionis generice? Aut quid facilius, quam ad regulas
 juris mox ut recurramus, quod de testamentis l. C. in l. 4. qui t. l. fac.
 poss. eleganter expressu?

2. Quid possessio a? detentio b rei c animo & affectio-
 ne dominantis d.

a) Polysema hac vox est, ut ex collatione l. 62. de usucap. l. 19. 20.
 30 ex quib. caus. maj. l. 115. de V. S. l. 3. §. 3. l. 12. 24. junct. l. 18.
 de acq. vel amit. poss. l. 12. junct. l. 49. cod. l. 78. l. cod. l. 78 §. 10.
 de usurp. Nobis ut causa usuc. spectatur, qua proprie possessio appel-
 latur & quidem justa sen. civilis, Vult. h. n. 27. Borch. de possess. c.
 1. num. 1. & seqq. b) l. pen. C. de præscrip. 30. vel. 40. annor.
 l. 15. §. 3. ex quib. caus. major. d. l. unic. C. de usucap. transfor. l.
 5. de impens. dot. l. 1. pr. & §. 3. 4. l. 3. §. 3. (ubi hac ipsa natura-
 lis possessio appellatur) l. 19. 49. de acq. vel amit. poss. l. 38. §. 7.
 3. de V. O. Donell. §. com. 6. Duar. 1. disp. 18 Quamvis alij per
 jus definiant, arg. l. 44. 49. de acq. vel. amit. poss. l. 10. C. cod. l. 5.
 C. de lib. l. 7. C. unde vi. d. l. pen. §. 1. C. de de præscript. 30. vel
 ann. l. 31. §. fin. de act. emi. Bart. in l. 1. De acq. v. am. p. Cuj. in
 Hot. sup. de reb. cor. & inc. c) etiam incorporalis, quamvis in
 hac magis intelligi & quasi haberi per usum putetur, confer l. 14. fin.
 de servitut. l. 9. 13. §. fin. l. 35. §. fin. l. 36. de petit. hæred. l. 3. si
 ususfr. petat, Perinde ut & ipsa res magis intellectu & jure, quam
 natura

natura constare censetur l. 50. de petit. hæred. tit. sup. de reb. corp. & incorp. l. 1. §. 1. de rer. divis. Quod ipsum facere quidem potest, ne corporaliter seu naturaliter possideantur l. 4 §. 27. l. 1 c. §. 1. de us. & us. l. 3 2. §. 1. de servit. urb præd. l. 4 3. §. 1. de acq. rer. domin. non utique ne omnino, ne quasi possideri dicantur d. l. 14. d. l. 9. 1 3. §. fin. d. l. 3 5. 36. aut intelligantur: non magis quam res ipsas quis existere jure neget, quia non ita appareant. d) Sic Theophil. ad §. pen. inf. Per quas. pers. cuique acq. ἡ νόμιμα ἔστι καὶ τοῦ καὶ φύσει διακρίνοντο, quod ita reddidi, non ut Cujac. 9. obs. 33. Borch. d. c. 1 num. 8. Donel. d. l. Vaud. 2. var. quæst. 3. atque alij, qui verbo, Donum, explicant τὸ διακρίνοντο: Reddidi, inquam, ex monitu tamen & doctrina Reverendi Senis, D Cornelij Grorij IC. ac Professoris in Nobili Batav. Academia Lugdunensi Præsidis ac praeceptoris quondam mei doctiss. quem ea de re elegantius quandoque differentem lubens recorder ac recolo Interest verò inter voces non nihil, latiusq. patet illud dominantis, & possessionem naturalem quoque comprehendit, quam alioqui non frustra definitione negant contineri Cujac. d. l. Borch. d. tract. c. 2. num. 12. Vult. 1. Jurispr. 68.

3. De longi temporis præscriptionibus, an possessionibus hic titulus scribendus? hoc malim.

Leviculum hoc, atque eò tantum moneo, quia & ab alijs tangitur, atque uti quisque differentiam harum rerum non negligendam sicut, propter vestigia antiquitatis, de quibus Vult. d. c. 7 1. n. 2. Treut. p. 2. disp. 22. th. 1. Auctor est Cujac. h. in antiquis ita legi, de possess. Id rejicit Vult. d. loc. Donell 5. com. 4. Probat Hot. Wef. h. & rectius, Præscriptionis enim verbum non ad solas acquisitiones rerum, de quibus hoc loco, sed & quaslibet exceptiones pertinet, t. tit. & l. pen. ult. C. de except. & præsc. tit. de divers. & temp. præscr. l. 2 1. de except. tit. C. de præscr. 30. vel 40. ann. Id quoque generalius quam locus hic postulat, temporis abjectâ mentione restringi. Rejeres. Verum id satis non est. Manet namque illud, Non agi hoc loco de Exceptionibus, ad quarum ordinem præscriptio pertinet, seu actionis exclusio l. 2. l. 21. de Exc. l. pen. & ult. C. cod. tit. (Unde & in Digest. titulos de Exc. de Except. 2 jud. De dol. m. mox sequitur.) Sed de acquisitionibus & quidem rerum §. 1 1. supr. de rer. div. §. fin

supr. tit. prox. Quæ enim per possessionem longi temporis perinde qua possunt nostræ esse, acquirantur (facit §. 41. supr. de rer. div.) Consensaneum fuerint eam potius vocem admittere, quæ usucapioni proximè conveniat. Prescriptione a. nihilo rectius dixeris quidquam acquiri, quam prescriptione ipsam. Quid? quod possessionis hoc tit. §. 7. inf. mētio, nulla prescriptionis. Neq; tamen quis existimet cum iis nos facere, qui negant prescriptione olim dominiū queri potuisse, per l. 13. §. 1. de l. iur. jur. De Quiritario verum id sit. De bonitario nusquam satis probari video, facit l. 49. de V. S. l. pen. C. de præscr. 30. vel 40. ann. ideoq; & Anton. Fabri 19. conject. 10. 11. reprehensionem frustra esse facile censam.

4. Ad princ. Num ad Italica prædia usucap. hic restringitur malè? non equidem.

Exat libellus lac. Rævardi sub nomine Triboniani vulgatus, quo pluribus demonstrare satagit, non tantum in provincialibus ut receptum est vulgo, sed & in Italicis prædijs pro usucapione biennij longioris temporis capionem seu possessionem 10. vel 20. ann. partim edictis Prætorum, partim constitutionibus inductam fuisse. Sed lapsus est vir eruditus, nisi me valde fallo, in principijs, de quibus alibi.

5. Usucapionem jure civili contra naturam receptam dici quid vetat?

Ut servi meri primiq; juris naturalis intuitu per injuriam detineri dicuntur l. 19. de capt. & postlim. revers. & servitus contra naturam quem subycere dominio alieno §. 2. sup. de jur. pers. Ita nihil obstat quo minus & de usucapione idem statuamus. Caterum hoc qui admittit non ilico à justitia, ab æquitate alienā esse fateri cogitur, non magis quam totum jus civile, quod eodem modo ferè constitui docet IC. in l. 6. do just. & jur. Verum est, fronte prima pugnat cum juris naturalis regulis, quæ extant in l. 11. de R. I. l. 14. de condic. indeb. l. 44. §. 1. de ob. & act. §. fin. sup. de his qui sunt sui vel alien. jur. Sustinetur ex adverso boni publici seu communis favore summo, de quo l. 1. ff. h. t. l. ult. pro suo l. 21. de reb. cred. l. 4. de alien. jud. mut. c. l. 7. C. de præscr. 30. vel 40. ann. l. 2. 3. C. de annal. except. l. 24. de his q. in fr. cred. l. 3. C. de alluv. l. 2. C. de annal. except. l. unic. §. 14. C. de caduc. toll. l. pen. C. de primipil. l. 12. Novel.

Novel. 30. c. 1. l. 142. de R. l. 1. 28. de V. S. juncta l. 6 §. 3. de acq. vel omit. hæred. l. 10. C. de hæ. pet. Hoc itaque restat unum uti aequitatem non ad merum jus gentium, sed ex civilibus Pratorisq. præceptis æstimemus, ut eleganter l. C. in l. 31. de pos. loquitur. Si quem turbet, quod Imp. pr. h. n. vers. ne domini: fraudari hac ratione dominos rebus suis innuat, quodque ipse quidem cavisse videatur, ne manuturini defraudentur, ut ne omnino hoc fiat, nec egisse, nec affectum esse: huic advertendum est, primo quidem num hic quoque nulla culpa domini (id innuit d. l. 28. de V. S. l. 47. de acq. vel amit. possess. fruct. l. 121. de R. l.) ob quam fraudetur, ut si ipse, quod de se queratur, apud se quoque ipsum inveniat, merito non audiat sec. l. 203. de R. l. 1. 23. in fin. de minor. Deinde loquitur Imp. h. æx. pop. i. q. 5, hoc est per relationem ad id genus usucapionis, quod ipse improbari removeq. Eodem fere sensu in d. l. unic. C. de usucap. transform. vocat usucapionis iura nocentia: & in l. 2. C. de annal. except. odiosam exceptionem. Sic & in Nov. 9. Impium præsidium, improbam allegationem temporis, non simpliciter appellat, sed quia homines impij, etiam scientes illo abuterentur & quidem adversus divini cultus subsidia & honorem, quaq. adeo Ipse ne ista un. liceret, sancivit.

6. Ad §. 1. 2. 3. Fugitivi, furtivi & vi possessi a, nulla est uluc. nisi res in potestatem domini reversa fuerit b.

a) Sic accepta prisca prudentib. usucapio, ut cum revera multaretur negligentia l. 47. de acq. vel amit. poss. ipse tamen dominus voluntate sua rem amittere & quasi alienare censeretur sec. l. 28. de V. S. Interpretatione id ita receptum, non utique ex rei veritate, vel natura, quod quandoq. et ignorantes dominio rem suam priventur arg. vers. vix est in d. l. 28. juncta l. 47. De acq. v. am. poss. Veruntamen factum inde est, ut quibus in rebus ista induci non posset, usucapio quoq. ut cessaret. Accidit hoc in iis omnibus quib. in vius dominus carere intelligitur, ut fugitivi, furtivi, vi possessi arg. l. 1. C. de serv. fugit. l. 4. §. 6. & seqq. h. l. 1. 24. 31. h. l. juncta l. 4. pro suo l. 6. C. de furt. de serv. §. 1. 7. 8. de oblig. q. ex delicto nasc. Eadem causa & ratio est rerum amotarum, l. 23. rer. amotar. a Præsid. contra l. Iul. repetundarum possessorum l. 48. de acq. rer. domini. l. 8. pr. §. 1. ad l. Iul. repet. Rer. fisci et Caesaris §. seq. h. juncta l. 2. §. h. n. de leg. 1.

b) De

b) De hac exceptione plurib. IC. in d.l. 4. §. 6. & seqq. d.l. 3. §. 1. 7. §. pen. pro cmt. Ceterum an & quomodo ea locum inveniat in re pignori data et à debitore subrepta pluribus executis sumus lib. 1. Annot. c. 2. ad explicationem & conciliationem d.l. 4. §. 6. l. ult. h. r. l. 6. C. de usucap. pro cmt. In rebus vi poss. ssis. producit quoque eandem exceptionem Accurs. in l. 6. §. inter 3. de prec. uti non tantum domini, sed & cuiuscumq. possessoris, qui aliter dejectus sit, persona spectetur, secus quam in re furtiva, in qua putat dominum tantum personam spectari d.l. 4. §. 5. h. r. Verum differentiam aut productionem hanc rejicit recte Cujac. 24. obl. 3. per l. ult. vi bon. rap. l. 24. §. 1. h. r. (quamvis d. §. 3. nulla satis idonea ratione emendet) Appellatione enim domini etiam bona fidei possessorem hic accipiendus esse probabile est, ut notavimus d. c. 1. h. e. non minus in favorem bona f. possessoris constitutum esse, ut si ei res surrepta esset, usucapi non possit, quem admodum in gratiam domini ipsum est receptum dd. ll. Quare de isto d.l. 6. §. 3. de prec. commodè interpretabimur. Quod si utique corrigi, in d. §. 3. quid oportuerit, verisimilius puto verbum posse pro possessione positum.

7. Ad §. 4. Res fisco nondum nuntiatae ac traditae usufructuari possunt.

§. h. n. cum qua nihil pugnat quod in l. 18 h. r. Modestinus respondit, diutina possessione praedium sic traditum capi. Est enim §. h. n. simpliciter de reb. conceptus d.l. 18. de praedio. Virumque ergo sic accipi oportet, prout ratio ipsarum rerum (de qua pr. h. r.) admittit aut postulat, vulg. l. 19. de ll. Infinita occurrunt loca in Dig. quib. longa possessionis, praescriptionis mentio, quasq. eam ob rem de praediis provincialibus non Italici soli loqui receptum est. Nolumus itaque nimis curiosi hic videri, ne in lenticula unguentum, quod ajunt, aut scirp. nodum. Sed & illud hic quem sistat facile quod subjicitur, emtorē usucapere posse. Nemo plus juris in alium transfert quàm ipse habet l. 20. de acq. rer. dom. l. 45 de R. I. Habuit verò possessor bonorum vacantium nullam nisi elapso quadriennio retinendi aut acquirendi potestatem jure veteri l. 1. §. 2. de jur. fisci: cum usucapio anno vel biennio impleteretur, pr. h. n. Unde consequi necesse est plus juris habere emtorem, quàm venditorem, à quo res ad eum transijt, contra dd. ll.

20. & 54. Resp. Non usque perpetuum esse dd. ll. 20. & 54. regulam, nisi & alias in eo, qui emit à creditore, & in herede falli, ut colligitur ex l. 56. de acq. rer. dom. §. 2. vers. sed tamen. et quod ante, juncta l. 5. §. 10. ut in poss. leg. l. 4. C. de long. temp. præsc. Porro quaeritur quid hodie hac in re servandum mutata temporis definitione sec. princ. h. t. d. l. un. C. de usuc. transf. Constat olim quadriennij possessio opus fuisse adversus fiscum: Privatis itaque rerum dominis favorabilior Ille, qui anno vel biennio reb. suis cadebant pr. h. n. Verùm ubi transformata biennij usucapio in decennalem ac vicennalem, mutata plane est rerum facies, caputque longè deteriori jure fiscus censeretur manente quadriennio. Quod si quis præter mentem Imp. esse reputat, ut esse non dubitem, licebit ei merito hic usurpare, Non omnes articulos legib. semper comprehendit: sed cum aliquid lege intro ductum est, interpretatione vel jurisdictione suppleri, quæ ad eandem utilitatem tendunt, justa occasione l. 13. l. 11. 10. de ll. 26. §. fin. ex quib. caus. major. Proinde cum hic non satis expressum sit ipsum jus, veteris tamen ratio commutata ad regulam l. 13. de div. & temp. præsc. recurrendum arbitror, Diff. Aut. Fab. 7. conj. 10.

8. Rei immobilis furtum non fit.

§. h. n. l. 38. h. t. l. 24. §. 12. quod met. caus. Dices quid ni? I. Cum in eam quadri furti definitio quæ extat in §. 1. inf. de oblig. q. ex delict. nasc. l. 1. §. fin. de furt. l. 1. Cum possit ipsa non minus clam possideri quàm mobilis l. 6. §. fin. l. 40. §. 2. de acq. vel amit. poss. l. 1. pr. & §. fin. l. 1. pr. uti possidet. Resp. III. Possit & commodari l. 1. Com. nod. & custodiam admittat l. 11. de per. & com. t. ven. l. 1. Ad l. Definitionem rei essentiam explicare non sub-
jecta, quæ deinde determinanda veniant. Exemplum evidens in §. 1. h. t. in qua Imp. sigillatim determinat regulam princ. h. t. genericè proposita, idem 2. passim usitatum videas. Tunc furtum à ferendo dictum esse §. 2. de oblig. q. ex de. lic. nasc. ac proinde sola cogitatione non fieri, ut inferit IC. in l. 1. §. 1. de furt. hoc est, non aliter, quàm ubi quis auferre possit rem qua ferri potest, arg. l. 51. §. 2. ad l. Aquil. atque ita quoque verbum, conrectatio, in d. §. 1. accipiendum. Proprietes mobilis enim contractari, quod manuum est, res

immobilis calcari, quod pedū arg. l. 1. de acq. v. am. poss. dicitur Ad
 2. Distinguendū esse inter rem ipsam & consiliū occupantis, Illa etiam
 haberi celari nequit, hic tamen id maxime agere, velle potest, atque ha-
 etenus salte clam possidere, quā ipse possessionē suam clam dominū esse
 velit, facit d. l. 6. §. fin. l. 3. §. 4. quod vi aut clā. l. 7. Arb. furt. cæf.
 Ad 3. Virumq; illud ad causam furti non pertinere. Nam in commo-
 data res tantum spectatur, qua uti ea atq; utilitatem ex corpore ejus-
 dem aliquam percipimus. Custodia a. non ad ablationem, aut contre-
 ctationem fraudulosam, sed damni vel interitus periculum pertinet
 d. l. 11.

9. Ad §. 6. Error falsæ causæ usucapionem non parit a,
 nisi probabilis b.

- a) §. h. t. l. 1. pro Don. l. 1. §. fin. pro dor. l. 6. pro derelicto.
- b) l. 27. h. t. l. 1. pro emt. l. 4. §. fin. l. 5. §. 1. pro suo Cuj. in d. l.
 27. Quod ipsum scrupulo tamen non caret propter l. 4. C. de long.
 temp. præscript. l. 34. de acq. vel amit. poss. l. 35. de acq. rer.
 dom. l. 31. §. fin. h. t. l. ult. C. unde vi, de quibus alias uberius.

10. Ad §. 7. Possessio in hæredem nec Suum nec Ex-
 traneum citra apprehensionem transit.

Arg. l. 1. §. 15. si quis test. c. lib. iust. l. 1. §. 3. 4. l. 30. §. 5. de acq.
 vel amit. poss. l. 24. de V. S. l. 8. 17. §. 1. de acq. vel amit. posses.
 juncta l. 4. locat. l. 9. qui sin. manum. Vigl. in §. Sui §. de hæred.
 qual. & diff. Diss. Acc. in d. §. 3. & in l. 31. de lib. & posth. Cor.
 6. Miscell. 12. per l. 11. de lib. & posth. her. l. 30. ex quib. caus.
 major. §. h. n. l. 20. l. 25. h. t. l. 21. §. fin. pro hæred.

11. Eoq; nec dubitandum quin & Sui pro hærede usuca-
 piant

Confer l. 1. §. 7. qui om. caus. test. l. 33. de C. & D. l. 31. l. 33.
 de petit. hæred. l. 5. §. 10. ut in poss. leg. l. 4. §. 1. l. 5. §. 1. pro suo
 l. 3. pro hæred. l. 4. §. 15. h. t. Vigl. d. l. Pim. ad l. 1. C. de bon. mar.
 Diss. Don. §. com. 14. Wes. in Par. pro hæ. Dd. vulgo per l. 2. C.
 pro hæ. l. 1. §. 1. D. eod. l. 31. de lib. & posth. l. 30. ex quib. caus.
 major l. 20. h. t.

DISP.

DISPUTATIO

DECIMA SEPTIMA

Ad tit. 7. 8. 9. lib. 2.

RESPONDENTE

ÆMILIO BALCK.

THESIS PRIMA.

Ad princ. de donat.



ONATIO rectè inter modos quarendi domi-
nii jure civili refertur.

Ita fieri hoc loco constat ex collatione § fin. supr. de V. & hab. § fin. inf. per qu. person. c. acqu. §. 1. 1. supr. de rer. divis. Disputatur an jure. Eo nam: que res deducta dudum est, ut juris quoque auctores in jura ambulare cogantur causam dicendi, cur ista? cur non ad captum palatiumque nostrum omnia composuerint satis? Nobis explicatio Contij, 1. Disp, 12. Et Wes. ad. tit. h. n. rem omnem abunde illustrare videtur. Donatio, quæ libertatis exercende causa fit, ex jure gentium originem trahit, arg. l. 1. h. t. juncta l. 4. de just. & l. 1. 2 §. 1. 1. de petit. hered. l. 17. §. 3. Commod. l. 7. si serv. exp. ven. l. 1. §. 6. Mandat. quo spectat exemplum §. 1. h. t. all. tum ex Homero. Ceterum eo jure non nisi datione perfici solebat, unde in d. l. 1. pr. h. t. Donare et Dare promiscuè usurpat l. C. ut & in §. 1. Et donatio quasi doni datio dicta l. 3 §. 1. de mort. c. don. Atque hactenus, h. e. qua finem causamq; ob quam donum daretur denotaret (Nam usq; ad traditionem subsequutam imperfecta erat, & dominium ipsius donatoris l. ult. §. 1. de donat.) inter ceteras causas traditionis §. 41. supr. de R. D. Et usucapionis reconsecratur donatio, pr. sup. r. prox. Quia non nisi traditione, hoc est, datione possessionis d. l. 1. p. & §. 1. impleri poterat, nulla lege promissionem nullam firmante, arg. l. 7 §. 1. 2. 3. de pact. l. 1. de transact. fac. l. 3 §. 5. 5. vers. non ex hoc C. h. t. Inducto postmodum stipulationis usu, per eam res expediri quoque capie, cum multis casibus eveniret, ubi in vestigio ipso donum dari præstariq; non posset, Promissi igitur caput donum, & rursus cause offi-

cum subire, itēque contractus appellationem recipere, donatio, ut in
l. 7. C. quæ vi met. caus. l. 6. 12. 22. h. t. d. l. 35. §. 5. C. cod. l. 17.
C. de de fid. Inst. l. 8. C. de præscript. 30. vel 40. ann. l. ult. princ.
C. de bon. quæ lib. prout assolent fere nictor. ymicè cause efficiūsq;
permutari, & maxime in stipulatione, arg. l. 5. Vers. convent. de
V. O. Tandem Instiniamus nova constitutione inutilem esse verius
donationem, et si res nō sint tradita, vel promissa, sed plenam semper
ac perfectissimam haberi liberalitatem quaque traditionem desideret
necessario, d. l. 36. §. 5. Hoc tamen quomodo accipi oporteret dubitari
merito poterat, quippe cum aliās traditio dominium d. §. 41. aliās tan-
tū possessionem qualemcūque transferret, sec. l. 9. de R. V. Inter-
pretari id hoc loco visus est Imp. Ipsa donatione transire dominium
pr. h. n. neque traditionem requiri, ut ex firmetur donatio d. l. 35. §.
5. sed plenam ac perfectissimam ex lege intelligi per se, hoc est, talem
quā ante à dominium propter traditionem acquireretur, prout subtili-
ter Cont. d. c. 12. quo tamen loco male ad donationem inter vivos to-
tum hoc revocat. Imp. namque princ. h. n. generaliter loquitur, atque
in genus ipsum, de quo egerat, mox dividit, ut periculosum sit fieri
cuiquam detrabere, quod generi tribueris. Sed & ipse in l. ult. C. de
mort. caus. don. omnes effectus donationi m. c. asseriit, quos ultima
habent liberalitates, hoc est, legata de quibus l. 80. de leg. 2. l. 64. do-
fuit. Quare cum Wes. malim & hic translationem Demnij ipso jure
admittere, cum nihil obstat (ut putat Cont.) quominus revocabiliter
ea ipsa fiat, ut in l. 30. C. de iur. dot. l. 2. de in di. add. Et salvo pa-
nitendi jure arg. l. 29. de mort. c. don. l. 3. de cond. caus. dat. c.
n. sec. Apparet ex his necessariam hic esse juris veteris noviq; distin-
ctionem, & quod identidem in ll. ut l. 14. de prec. l. 14. §. 11. do-
furt. l. 18. h. t. l. 58. de don. int. V. & V. l. 24. §. 3. sol. mat. civilem
actionem nullam ex donatione (ut quæ negotij causam non sapiat, quod
requiritur in l. 7. §. 1. 2. 3. de pact.) nasci traditur, ad nudam pro-
missionem & quidem illo, non hoc jure, pertinere cersebitus. Contra-
ctum verò dici ratione stipulationis, quam ceu causa quadā precedat,
sec. l. 2. §. 4. de dol. mal. & met. exc. & confirmationis vice desi-
deret sec. pr. inf. de V. O. Alias quoq; ubi rei data leges quadam di-
ctis, informam quoq; contractus innominati transit l. ult. C. de rer.
perm.

perm. l. 2. C. de cond. ob. caus. r. l. C. de don. q. sub. mod.

2. Et quidem singulares. *delidi*

Dubitandi causa in promptu: Quod & universi in patrimonium exauriri possit effusa liberalitate l. 2. §. 101. tit. C. de inoff. Don. Neq. tantum res singula, sed & universitas bonorum donari soleat ut & nondum acquisita comprehendantur, arg. l. 17. §. 1. quæ in fraud. pat. l. 4. C. de contrah. em. l. 3 §. 4. §. C. h. item arg. l. 21. C. mand. l. 2. si quis à par. man. fil. ult. C. quæ res pig. vel hyp. esse p. Vaud. 1. quest. 31. Corr. 6. misc. 16. Resp. Vt in legato quo & ipso res singule acquiri dicuntur, §. fin. in f. pei. q. pellen. c. acq. tandem placuit & partem hereditatis l. 22. §. fin. ad S. C. Treb. & bonorum relinqui, l. 8. §. fin. l. 9. de leg. 2. l. 29. §. 2. de leg. 3. ita & de donatione nobis statuendum. Naturam atque originem si spectamus, atq. adeo illud quod rō mīssor, sec. l. §. 6. de ll. singularum rerum sunt: Si usum in dedicationemq. aut quod interdum accidit, nihil vetat & ad universitatem eadem referri, dum meminerimus id rei substantiam non commutare, l. 6. qui & à quib. man. lib. non f. l. 23. de lib. & posth. her. Inst.

3. Ad §. 1. Donationes mortis causa per omnia ferè legatis connumerantur,

§. h. n. l. ult. C. de don. m. c. Caterum constare hic velim, Iustinianum non utiq. tum hoc, tum cetera qua constituisse se proficietur, per innovationem induxisse, sed quia ambigui m. incertum, turbidum quod erat composuerit, arg. §. 1. in fin. in f. de her. Inst. Quæ a. m. utrisque eadem, quæ similia quæ dissimilia ex legibus, quas concessisse in præsentis satis sit, petere quemque cōvenit, conscri. l. 9. l. 3. 17. 36. 37. de mort. c. don. l. 2. §. de pub. l. r. act. l. 1. §. 1. quæ in fraud. patr. l. 50. 77. §. 1. de leg. 2. l. 87. de leg. 3. l. 8. de transact. l. 66. §. 1. ad l. falc. l. pen. C. cod. l. 1. §. 1. usufr. qu. cau. l. 8. §. 3. de cond. inst. l. 8. §. 3. de bonis q. lib. l. 11. junct. l. 13. de inoff. test. l. 18. §. fin. de bon. p. cont. tab. l. 1. de tut. & rat. dist. h. l. 20. §. 1. de leg. præst. b. p. c. tab. pei. l. 22. h. tit. l. 1. de R. Cat. l. 4. §. 17. de his qu. ut ind. aufer. l. 25. §. 1. l. 3 §. fin. fil. ult. h. t. l. 1 §. 5. quod leg. Illud tamen non dissimulem, parum hic satisfacere mihi Inter-

pretes in verſ. & utriuſque cauſæ. Docent omnes donationis hoc ge-
 nus inſignia contractuum; habere, quâ in eſſe producitur; ultima
 voluntatis quâ in eſſe producta. VVel. & Sylv. Ald. h. Ubi etſi
 ex ias. totum mundi hanc reſolutionem ſequi ſubjicit, ſuſpectam tamen
 & dubiam mihi eam ſemper viſam non diſſiteor. Planè, ut de ea nihil
 hic dicam, non dubitem aliam eſſe Imp. mentem hoc loco, eamque ex-
 plicandam ex l. 3 ſ. 3. h. t. Qui mortis cauſa donat, inquit l. c. quâ
 ſe cogitat negotium gerit, ſcilicet ut cum convaleſcit reddatur ſibi: Nec
 dubitant Caſſiani quin conductione repeti poſſit, quaſi re non ſecuta.
 Hoc contractus inſigne ſpectare Imp. exiſtimo, quod & valet jam in
 eſſe producta, ut loquuntur, ipſa donatione: Quâ verò legatis compa-
 ret l. c. idem ex ſ. 2. d. l. 3 ſ. non eſt difficile colligere, nempe quâ do-
 natarium mali habere, quàm heredem ſuum.

4. Ad ſ. 2. Donatio purè facta an liberis poſtea natis
 revocari queat? Nos in re dubia liberis favemus.

I. per l. 8. C. de revoc. don. II. Quia naturale & commune
 parentum eſt votum uti liberos habeant ſucceſſores rerum ſuarum, l.
 15. de inoff. teſt. l. 7. ſ. fin. Si tab. teſt. nūc ex l. 1. 50. ſ. 2. de bon.
 lib. l. 7. de bon. dam. III. Quia non eſt veriſimile parentes alienas
 ſucceſſionis propriis prætuliffe, l. 30. C. de fideic. l. 102. de C. & D.
 l. 6. ſ. 1. C. de inſt. & ſubſtit. IV. Quia non eſt credibile fuiſſe
 cogitatum de liberis excludendis ſi qui fortè nati fuiſſent dd. 11. Po-
 tius id erit, ut ideo quoque donaffe videatur, quia liberos non habe-
 ret: Eoque non eſt abſurdum ex mente donantis tacitam condi-
 tionem rei geſtæ injicere, ſub qua tamen nūc ipſi reſolvatur quam
 irabatur prout aliàs fieri plerumque conſtat, ex l. 102. de C. & D.
 l. 21. de jur. dot. l. 6. de diſtract. pig. l. 10. qui b. mod. pig. vel
 hyp. ſol. l. 39. de contrah. emt. l. 9. de ſerv. ſ. 42. ſup. de rerum
 diviſ. l. 27. de ll. Quinimò nec inſolens, ſæpe extra id quod agitur ta-
 citam naſci obligationem, l. 13. ſ. fin. commod. V. Quia abſonum
 atque inhumanum eſt lucro gaudere donatarium, liberos verò dona-
 toris ad ſummam egeſtatem devolvi, quos nulla culpa contingit, d. l.
 7. de bon. dam. Nov. 18. pr. v. Nov. 98. c. 2. Unde nec delicto. d. l.
 7. Nec voluntate patris, quàm maximè hic agentis, debitorum bono-
 rum ſubſidium auferri in poteſt, d. Nov. 18. d. l. 7. pr. inf. de inoff.

VI. Quia crudelitatis non nihil habere videtur, an liberis & amiss.
 parentis & pecunie simul damnum infligatur, arg. l. 6. de jur. dot.
 VII. Quia ubicunque equitatem desiderij vel naturalis vel civilis
 ratio moratur, justis decretis res temperanda est, l. 85. §. 2. l. 90. de
 R. l. Et quoties unum vel alterum lege introductum est, bona occasio
 est cetera, quæ ad eandem utilitatem tendunt, vel interpretatione, vel
 certe jurisdictione supplere l. 12. 13. de ll. Proinde parum facit in
 contrariū quod d. l. si unquam 8. C. de revoc. don. de libertis tan-
 tum sit concepta, in quibus singularis ratio reddi possit ob præstitam à
 patrono libertatem, de quâ l. 106. 176. de R. l. l. 35. §. fin. de fideic.
 lib. to. de obseq. par. & patr. præst. & de op. lib. de bō. lib. Resp.
 non de illo hic querendum, quæ ratio reddi possit, sed quæ Imp. Con-
 stant. moverit. Ea verò dubia, quia non expressa. Quæ ergo in dubio
 ad id quod minimum ab equitate, d. l. 85. l. 99. de R. l. l. 8. C. de
 jud. Naturali amore ac voto, l. 22. ad. l. l. ul. d. adult. Nov. 84. prin.
 defleat recurrimus. Videndum hic, quod cavendum monet Celsus in
 l. 91. §. 3. V. O. Ne sub auctoritate juris scientie perniciosè erretur.
 Ne summum jus in summam injuriam degeneret: leges, inquit ille,
 egregia res sunt sed qui vis vimini exactè utitur sycophantia fit facile,
 Plane si factum quodque cum in obscuro est ex affectione cujusque
 capie interpretationem, d. l. 168. §. 1. de R. l. Nonne hic ma-
 ximè ad revocandam donationem propendere æquum erit, quum
 constat verissimè dici, nullum affectum vincere pauperum, l. ult. C.
 de cur. fur? Quid alienius, luctuosius, inhumanius, quàm ut
 pater, qui sibi fortè consuluit retento usufructu, nihil inveniat domi,
 quo liberos fame, frigore, inopia, periculis sustineat, foveat, soletur-
 ve? quid illo durius ut liberi in opprobrium parentis, quæ vivi, quæ
 mortui mendicare cogantur d. N. 18. in f. pr. & c. 3. Valeat ergo hic
 equitas, quæ in paribus causis paria jura desiderat sec. Cic. pro Mur.
 d. l. 13. de ll. ne mox ubi de libertis quid scriptum occurrat, contra in
 ceteris esse puteur, ut rectè Cujac. 20. obs. 5. addetatis. Tiraq. vel
 ad l. 8. C. de rev. don. Cetera quæ in contrarium dissentant Hotom.
 12. obs. 11. Don. ad d. l. 8. & 14. com. 32. Ant. Fab. 7. conj.
 14. 15. atque alij ex superioribus commodè refelli possunt & explica-
 ri alibi plenius ex re erit.

5. Ad pr. tit. 8. quib. al. lic. v. n. Rei dotalis dominus
 maritus:

Brevis:

Breviter: res aut *estimata* in dotem datur aut *inestimata*, l. 10.
69 §. 7. 8. de jure dot. l. 5. 10. C. eod. l. 50. sol. mat. Illo casu sim-
pliciter (graviter hic plerique impingunt) responderi non potest. In-
terest, *estimatus* factus sit intertrimenti intuitu, an ut ea praestetur so-
luto matrimonio. Hoc factum, venditio contract. d. l. 10. §. 4. 4. l. 18.
de l. dot. eo jure & dominium omnimodo translatum censetur, arg.
l. 30. l. 80. §. fin. d. cont. emt. l. 3. pro emt. §. 41. supr. de R. D.
Isto non item, sed periculum fere habetur atque in re non *estimata*, d. l.
69 §. 7. de qua sic tenendum. Dotis quidem causam perpetuum esse,
& cum voto ejus qui dedit, ita contrahi, ut semper penes maritum sit, l.
1. de jure dot. Attamen inesse ei semper conditiones, Si nuptiae fue-
rint secutae, l. 17. §. 1. 21. 23. cod. tit. Et quandiu consent, l. un.
pr. C. de R. ux. art. Nunquam ergo ita datur, ut absolute & omni-
modo transferatur dominium, sed magis (res ipsa potius. h. e. quod
agitur, d. l. un. l. 35. de R. l. l. 3. de R. C. spectatur, quam verba aut
votum arg. l. 41. §. 1. de jure dot.) ut interim quidem maritus sit, quo
pleniores fructus capiat ad sustinenda matrimonij onera, sec. l. 7. 18.
cod. l. 20. C. d. t. sub conditione tamen restitutionis d. l. 3. d. l. un.
Quam quidem non sperat qui dedit, quia malis sibi non fieri, spectat
tamen quia possit fieri, l. 6. de l. dot. l. 1. sol. mat. Neque itaque perfecte
mariti erit, Neque ad omnes causas arg. l. 19. §. 1. de pec. l. 7. §. 1.
de jure dot. l. 58. solut. mat. l. 21. §. 4. ad mun. l. 3. de fund. do-
tal. arg. l. 193. §. 1. de R. l. l. 71. de V. S. l. 38. §. 3. de solut. Hinc
efficitur, constante matrimonio utriusque & mariti et uxoris rem di-
ci posse, sed (qua in specie cessat regula, l. 5. §. fin. com.) diverso re-
spectu: Illius interim (ut alias in l. 48. de acq. rer. dom. §. 30. sup.
de R. D. l. 1. §. 15. de acq. vel am. poss. l. 17. §. fin. de furt. l. 1. C.
si un. ex plur. her. cred.) constantis matrimonij ratione, Hujus, dis-
solvendi ejusdem intuitu ac futurae restitutionis, per interpretationem
sec. l. 15. de R. l. l. 52. de acq. rer. dom. Iam verò nihil prohibet sic
leges omnes, quibus vel utrisque simul, ut in l. 75. de jure dot. l. 30.
C. eod. l. 19. §. 1. de pecul. vel alteri dominium ascribitur, ad suas
utrimque causas referre ut jure optimo singula dicta videantur. De ma-
riti jure vide l. 7. §. 3. d. l. 75. de jure dot. l. 3. 11. 20. 23. 29. 30. C.
cod. l. 9. C. de R. V. l. 13. §. 2. l. 14. §. p. de fund. dot. princ. h. n.
l. 21

l. 21. §. 4. ad munic. d. l. un. C. de rei ux act. juncto §. 14. inf. d. action. l. 49. de furt. l. 58. sol. mat. l. 15. §. 3. qui satis. cog. l. 1. 24. rer. amot. l. 21. de manum. l. 4. p. & §. 1. tot. r. pro dote l. 13. §. 6. de acq. vel am. p. Pro uxore, l. 3. §. 5. de minorib. d. l. 15. §. 4. l. 8. §. 1. qui satis. d. cog. l. 1. §. 20 l. 3 §. 4. l. 4. de collat. l. 16. de relig. l. 24. pr. & §. 1. 2. 3. 4. §. l. 25. §. 1. sol. mat. juncta l. 8. de in lit. jur. l. 9. rer. amot. l. un. §. 9. 14. 15. C. de R. V. A. l. 7. pr. & §. 1. 2. l. 17. de jur. dot. juncta l. 21. C. mandat. l. 7. §. 10. 12. l. 58. sol. mat. l. 7. de pact. dot. l. 14. juncta l. pen. §. 1. quæ in fraud. cred. l. 3. de fund. dot. l. 42. de usuc. d. l. 13. §. 6. de acq. v. am. pos. *Quæ omnes ad restitutionem dotis collimant, ut superiores firè ad fructum. Vide eleganter Cuiac. 10. obs. 32. Lyel. 7. membr. 26. D. Arum. h. cor. 1. Ubi subtiliter distinctionem Vult. h. n. 16. & 1. discept. 19. refut. int. simul. Guib. de dot. c. 5. n. 4. & seq.*

6. Prædium tamen quod tale alienare is nequit.

Posse si regulas juris spectes, l. 2. Si qu. à par. man. fl. 21. C. mand. Neque prohibente id nominatim l. Julia. pr. h. n. l. 1. de fund. dot. & l. un. §. 15. C. de R. V. A. Ex qua colligunt magni Viri, id de inestimato tantum obtinere: Parum caute. Deciderim id potius ex l. 3. §. 1. l. 11. de fund. dot. In æstimato quandoque electio est uxoris, prædium an præcium restitui sibi malit, l. 10. §. fin. de jur. dot. l. 50. sol. mat. Et hoc ergo in casu inhibetur alienatio, sec. d. l. 3. §. 1. d. l. 11. Quamvis enim Imp. in d. l. un. §. 15. de inæstimato tantum videtur loqui, sic tamen verba de æstimato concepta sunt, ut interpretationem commodam admittant, imò desiderent, arg. d. l. 3. 11. d. l. 50. l. 69. §. 7. 8. de l. dot. juncta, l. 27. 28. de ll. (Diff. D. Got. ib. Puc. b.) Sic vice versa ex d. l. un. §. 15. d. l. 1. hoc ipsum princip. explicari convenit, ne de quovis prædio seu fundo Imp. sensisse quis putet.

7. Ad §. 2. Pignus à creditore ante lapsum biennii distrahi non potest regulariter.

Pignus suas habet conditiones, tum ne desinat ante quàm soluta fuerit pecunia, aut eo nomine aliter satisfactum, l. 13. §. 4. de pig. & hyp. tum ut distrahi quoque possit debitor non solvente, l. 4. §. de pig. act. l. 11. C. de distract. De tempore distractionis (ut de ordine

ac modo hic omittam) queritur. Bart. ac DD. com. bincunium ho-
 die praesentum esse statuunt, per l. 3. C. de jur. dom. imper. Alij
 in fenerator, de quo videtur loqui d. l. 3. §. 1. id recipiunt, in ceteris
 creditoribus non item. Donell. tract. de pig. c. 10. quem sequun-
 tur fere recentiores omnino alienum id esse existimant. I. Quia Im-
 per. in d. l. 3. princ. agat de eo, qui jus domini impetrare velit.
 II. Quia id ipsum & titulus indicet. III. Quia & judicialis pi-
 gnoris mentio in d. l. 3. §. 1. fiat, in quo nunquam sine cavillo quis
 dixerit, biennij lapsus expectari oportere, arg. l. 15. §. 1. & seq. D.
 de re jud. IV. Quia utilitas pignoris, de qua in d. l. 13. de const.
 pec. Et natura contractus minimè id videntur ferre, cum eisi contra
 pactum sit, non nisi trina denunciatio requiratur à IC. in d. l. 4. §. do
 pign. act. Ceterum hac neutiquam tantum sunt, ut à recepta senten-
 tia vel latum unguem deflectam. Imperator namque satis disertè in
 §. h. n. non modum impetrandi domini, sed per quem distractio pi-
 gnorum possit procedere, profiteitur à se imposuim. Neque in d. l. 3. de
 eo loquitur, qui velit, sed qui necesse habeat jus domini impetrare.
 d. l. 3. §. 1. Quare ad refutationem Don. sufficit, vel negasse ea qui-
 bus nititur, dicemus tamen plenius Annot. nostr. lib. 2.

3. Ad §. 3. Nec pupillis, nec minoribus curatorem
 habentibus solvere sine autoritate ac consensu Tutoris
 vel Curatoris permissum.

Rationem reddit Imp. §. h. n. Quia nullius rei alienatio ips per-
 missa sit, facit l. 3. C. de integ. rest. min. l. 1. §. fin. de min. l. ult. de
 C. & D. l. 5. §. 12. de auth. tut. l. 27. de adm. & per. tut. l. 7. §. 2.
 pro emt. De utrisque tamen scrupuli non nihil. Quid enim si pupil-
 lus conditionem suam meliorem faciat ipsa solutione? si forte sub pena
 pecunia debeat aut gravioribus usuris, ut in l. 2. §. fin. de eo quod
 cert. loc. Nunquid non id ei merito permittendum, sec. reg. ac pr.
 supr. de auth. tut. R. I Ciqs ubiq. ab ea regula excipere alienati-
 onem, ut in d. l. 5. §. 1. d. l. 9. princ. & §. 2. de auth. & cons. tut. Ne
 tamen quod pro pupillo introductum contra ejus commodum retor-
 queatur, contra l. 26. d. ll. l. 6. C. cod. fortiter defendi potest,
 raram eam solutionem à tutore haberi posse, ut saltem creditor ex-
 ceptione repelli possit, ex ratione, l. 13. §. 27. de act. empt. & d.
 l. 9.

l. 9. §. 2. in fin. l. 1. §. fin. de sol. Ut & creditori solventi consulitur, l. 1 §. d. tit. §. h. n. vers. fin autem. Porro & in minoribus seu puberibus id quem moverit, quod concessum ius su se obligare l. 101. de V. O aliter atque pupillis, quibus id negatum. d. l. 5. l. 9. d. pr. de auri. tut. Obligatio verò naturaliter solutionem desideret, pr. inf. de oblig. l. 3. de O. & A. Ut consequens ergo necessarium & ipsam committitur ex regula, l. 2. de juris d. l. 1. §. 1. si usus. per. l. 1. §. 2. quod quisque in al. jur. Itar. Resp. Nihil vetat separari obligationem à solutione, cum illa juris sit, hæc facti: Illa minus, hæc maximè administrationem rerum contineat: Contra illam semper & minori dispendio ac periculo restitui queat minor, quam post solutionem sæpè res desinat esse integra, nec recuperari possit, adde sup. pr. de curat.

9. Nec iisdem rectè solvitur a: quod si tamen vel ipsis, vel tutoribus, vel curatoribus solutum, aliàs plenam, aliàs plenioram, aliàs quoque plenissimam securitatem consequitur debitor, b.

a) §. h. n. Vers. at ex contrario: & seq. cujus variam lectionem rectè explicat, Welf. ibid. Quem vide. b) ita Accurs. l. 7. §. 2. de minoribus. Plenam, ubi pecunia salva sit, vel in rem minoris versa. vers. fin autem aliter. h. §. n. l. 13. §. 1. de reb. cor. q. sub tut. v. cur. l. 14. C. de præd. min. l. 15. de solution. Plenioram, quando solutum tutori aut curatori sit, ut quidem sublata sit ipso jure obligatio, sec. l. 46: §. 5. 7. de adm. & per. tut. l. 14. §. 1. 2. 3. de solut. restitutio tamen adhuc metui possit, l. 1. C. de adv. solut. Plenissimam, si decretum aut sententia judicis præcesserit, d. l. 7. §. 2. de min. d. §. n. vers. sed hoc l. 25. C. de adm. n. & pericul. tut. Displicet hæc doctrina licet communi calculo recepta, ut ferè cetera istius generis. Ant. Fab. 17. conj. 13. ac refutatur pluribus, verbis, inquam, non rationibus. Nam quod ille adversus primum membrum arguatur non ex solutione, aut ex jure hanc liberationem sequi, arg. l. pen. de sol. l. 1. de doli except. magis cavillationem quam justam consuetudinem sapit, arg. l. 28. de sol. Accurs. siquidem non tam liberationem, quam pariat solutio, quam securitatem spectat, & rei effectum, non ordinem. Quamvis & illud rectè dicitur, debitorem esse

desinere, qui exceptionem perpetuam adquisierit, l. 10. §. 108. de Verborum Signific. Quod verò alterum quoque falsum esse concedit, minus circumspiciendum est. Quid enim si ei solui cui solvere non debuit, cui prator si scisses interdicturus fuisset administratione ut suspecto f. l. 38. in f. pr. De min. Si inopportuno tempore, ut damnum inde ad minorem redundaret? Si malè consumituro? Nunquid non ob ea & quæ infinita accidere possint, cognitionem causa ac restitutionem postulari ex generali edicto, de quo, d. l. 7. de min. aquum sit, sec. d. l. 1. C. Si advers. sol. Ex quo & quæ ad tertium afferuntur, facile convelluntur. Illud malim, quia de effectu rei agitur, in terminis quid mutari. Qui ita solvit ut restitutio adhuc metuenda ei sit, cur plenior dicatur securitatem adeptus esse, atque is, qui nihil jam timeat? quique exceptione perpetua se tueri possit? qui si actionem non peremerit, agentem tamen repellere possit, sec. l. 5. §. fin. de dol. mal. except. Quin ergo plenam potius nuncupamus, quæ Acc. est plenior, & vice versa plenior, quæ illi plena securitas.

10. Ad §. 1. Per qu. pers. cuiq. acq. Olim quicquid ad liberos in potestate pervenerat, id patri acquirebant, exceptis castrensibus?

§. h. n. l. 6. C. de bon. quæ lib. Quæ contrarium statuit Imper. in iis omnibus, quæ non ex re patris acquisita, ut in maternis bonis quæque ex maritali lucro percepta essent, ante constitutum erat, l. 5. cod. l. 1. 2. C. de bon. mat. Ante has constitutiones non est dubitandum, quin & proprietas, nec tantum ususfructus patri ita cesserit, ut applicare pro arbitrio tanquam domino sec. l. 21. C. mand. et liceret, §. h. n. l. 2. C. de pat. pot. l. 38. de bon. lib. l. 3. §. 4. l. 11. §. 3. 5. de don. int. V. & V. l. 1. si quæ a pat. man. fu. l. 13. §. 1. de fur. l. 12. Vlt. C. de collat. l. 79. de acquir. vel om. her. l. 1. C. qui adm. ad. bon. poss. pet. l. 3. §. 2. de leg. præst. c. tab. p. pet. l. 56. §. 2. l. 130. de V. O. Hinc est, quod pater, si quid liberis queri vellet nihil sibi, ad emancipationem confugere cogere, ut in l. 5. de collat. l. 6. Vnd. lib. Ut rogatus hereditatē ius restituere, ut ad eos perveniat, in id iēpus rogatus censeatur, quo liberi sui juris sint, l. 19. ad SC. Treb. l. 11. §. 10. de leg. 3. Ut beneficio Imperiali opus sit, ne quid pater in iis, dum vivat, juris habeat. l. 50. ad SC. Treb. Ut pater

eman-

emancipare filios iussus, quibus cohæres datus est, sic emancipare cogatur, uti ad istos hæreditus pervenire posset, l. 29. de C. & D. v. l. un. Quib. n. comp. bon. poss. Ut per arrogationem & bona quærentur omnia pr. l. de acq. per arrog. l. 2. §. f. de cap. min. & cautiones interponi necesse esset de restituendis iis ipsis, l. 17. §. 1. de adopt. §. 3. supr. eod. Quod liberis donari à patre nihil possit, l. 1. §. 1. l. 4. D. pro donat. l. 2. §. 1. pro her. l. 11. 17. C. de donat. Ex quibus omnibus illud conficitur, falli eos qui usum fructum patri tantum acquisitum putant, ex d. l. 1. si qu. à par. man. verb. Emolumentum. l. 8. in fin. pr. de his q. su. V. al. jur. l. 81. de jur. dot. l. 22. de inoffic. test. l. pen. ad S. C. Treb. l. 1. C. qui adm. ad bon. poss. p. l. 13. §. fin. de acq. her. de quibus vide Pin. ad d. l. 1. C. de bon. mat. part. 1. n. 9. Neque satis probabiliter defendi ab Ant. Fabro 7. com. 9. Et in ration. ad. l. 4. §. 1. de Edendo. Filium familias jure veteri acquisitionis fuisse capacem, quoties pater vellet sibi acquiri per d. l. 13 §. fin. l. 4. 18. §. 2 de acquir. V. om. hæc l. 16. §. 11. ad S. C. Treb. l. 38. §. fin. de min. d. l. 5. §. 1. de edend. l. 50. Ad S. C. Treb. l. 1. C. Qui adm. ad b. p. p.

II. Per liberam personā, quæ nostro jure non tenetur, nihil nobis acquiri potest præter causam possessionis,

§. h. n. l. 1. C. per quas person. cuiq; acqui. Idemq; de obligatione, actione, &c. passim inculcatur, l. 11. de O. & A. l. 73. §. fin. de R. l. l. 17. §. 1. de pact. l. 24. §. 1. de usuris, l. 3. Quod vi aut clam. Habet tamen hæc res diffusum satis tractatum, & memoria tenemus promississe nos cum alibi. Nunc strictim elementa percurrentes an & qua ratione hæc ipsa juris regula seu sanctio nitatur, videamus. Quidenim? An non semel receptum, licere cuiq; alterius conditionem meliorem facere, etiam ignorantis & invisit, l. 39. de neg. gest. Beneficio hominem affici, nonne & humanitas dicitur & hominis interest, l. 7. de serv. exp? Quod mihi profit alteri non obsit, qui citra irvidiam impeditur, quum id manifesta aequitas permittat, l. 38. de Evict. l. 2. §. 5. de aq. & aq. pl. Nunquid non generale est istud, domini volentis rem suam in alium transferre voluntatem ratam haberi, §. 41. supr. de R. D? Nihil magis fidei
b b 3 convenire,

convenire, quàm ea, quæ semel convenerint, servari, l. 1. de pact. l. 1. de const. pec. l. 20. C. de transact. Quid interest per alium faciã & acquiram, an per me ipsum, cum utrumq; universo jure idem sit l. 1. Quod iust. l. 169. de R. l. c. quod per alium De R. l. in 6 Quid? quod & quæ naturaliter acquiruntur, (de dominio id planum ex §. 11. sup. de. rer. div. esse videtur. Quamvis propriè loquendo aliud sit naturaliter acquiri, aliud jure naturali: Illud ad factum magis, hoc ad Jus pertinet, ut & verba innuunt, fac. l. 41. de pec.) per quemvis hoc agentem queri possel. §. 3. de acquir. rer. dō. Et usucapionē adeo inchoari quoque & absolvi in l. 2. §. 9. pro empt. traditum est. Resp. Rectè quidem hæc singula dici ac convenienter, sed ordinem juris nihil turbare. Per legitimos transites cuncta decurrere id in primis æquū ac par est. Proinde uti regule Juris naturalis circumscribi ac temperari potuere Civili, l. 6. de iust. & iur. ita & præscribi merito modus atque ordo quo quisque beneficeret prodessetq; alteri. In obligationibus id negatum pene omnino, quia personis hærent, nec ambulare, sua natura perinde queunt, arg. l. 3. pro soc. l. 16. de pec. l. 16. 27. §. 4. de pact. In dominio plusculum admissum, non ut rectè, sed flexu aliquo acquiratur. Placuit possessionem queri, & per eam dominium: Statim, si dominus aliū sue ejus voluntate rem tradidisset, l. 13. 20. §. f. de acquir. rer. dom. l. 8. C. de acquir. vel amit. posses. Si non dominus is esset, usucapiendi conditione impleta, sec. dd. ll. d. l. 2. §. 9. pro Empt. Itaq; nihil hic asperius aut ab æquitatis ratione alienius constitutum, aut aliud quàm rerum ipsarum causa postulet aut recipiat. Ordo tantum præscriptus, quem si alibi, in jure maximè observandum esse convenit.

DISP.

DISPUTATIO

DECIMAOCTAVA

*Ad tit. 10. 11. lib. 2.**Respondente*

GABINIO HANCKEMA Documaa.

THESIS RPIMA.

Ad princ.

Estamentum inde appellatum est, quòd testatio mentis sit.

Multa hic disputatio, multa cura, ut hoc verè dictum præstetur. Grammatici in causa, quibus vellicare id visum; Negant namque rectius ita scriptum, quam si calceamentum & similia à mente quis deducere tentet: Negant à mente magis quam menta vel mento deduci posse: Negant vocem testamenti compositam: contendunt primitivam esse, in quo genere potissimum valeat illud Ciceronis, Innumerabilia verba sunt, quorum ratio reddi non potest, vel quia non est, ut ego censeo, vel quia latet, ut Stoici. Gell. 6. Noct. 12. L. Vall. 6. El. 36. Cæcerum Curius hunc non uno modo satisfieri existimo. Primò Imp. hic & IC. passim non vocam sed rerum ordinem ac similitudinem in Etymologiis spectare. Exempla passim obvia sunt, ut de jure in l. 1. de just. & jur. Mutuo, pr. inf. de obl. qua re contr. Novatione, l. 1. de nov. vide Scip. gen. peculiarem tractatum. Tum has ipsas (de Etymologiis loquor) aut veras esse, aut apparentes & allusivas omnes agnoscunt. Patiuntur ergo hac saltem ratione excusari eos, qui ultro profitentur id se agere, consonent conveniantque suis ut nomina rebus §. pen. supr. de Donat. Secundò negavit quis non sine causa, omnium qua similiter desinunt eandem esse causam & deductionem. Tertiò, nonne satius vel qualem qualem quam nullam habere? & quid hic Magistri isti rectius? Res tanta, tam illustri nomen ut nullum habeas, cui ratio originis justa & insignis quoque constet? Non equidem reat, ac mihi sic constituere satius: Inter cetera, qua cum ad jus
privatum

privatum pertinerent, nihil præ Arrogationibus ac Testamentis majori olim cura ac solennitate actum: Hac coram populo, illa & eo consulto: Illis Auctoritatem rogatus, his testimonium olim quasi præbuit: Inde illis nomen arg. l. 2. §. 16. de orig. jur. & eorum quæ tradidit. Gell. 5. Noct. att. 19. (non obstante l. 2. de adopt. quando mutata reip. forma auctore principe fieri caperent, quæ ante apud populum) Hinc testamento factum, quæ res donaretur, quæ inter cetera omnia, quæ coram testibus fierent, maxime testatio, hoc est, teste populo omni celebraretur: quæ inter cetera cum maxime excelleret per excellentiam et $\chi\gamma\lambda' \epsilon\zeta\omicron\chi\lambda\upsilon$ peculiari nomine nuncupari commuerit, arg. §. 1. h. t. Atque hinc & verbi usus singularis. Testari namque non tantum dicitur, qui testes citat, vocat, compellat, sed & qui disponit testamento, & interdum codicillis conditis: Hinc Testator, qui disponit. Simile in litis contestatione notavimus lib. 1. Annor. 24. Aliis his Vigil. Myns. & reliqui Interpp. h. Diss. præter Gell. & Vall. Cujac. 11. obs. 37.

Ad §. 3.

2. Testamenti origo juri gentium, non civili accepto ferenda.

Eleganter id probat Dectiff. Vigil in §. h. n. I. Per præ. supr. de l. Fuf. Can. toll. §. fin. quib. ex cautis man. n. l. II. Quia apud omnes ferè gentes in usu fuerit, vide Diog. Laert. passim Tac. de mor. Germ. confer Gen. 27. 28. item. 50. 24. 2. Reg. 20. 1. III. Quia deportatus potest institui a milite l. 13. §. 2. de test. mil. l. 15. cod. quæ secundum jus gentium putatur testari, ut notatur in §. 2. inf. tit. prox. IV. Adde, quod deberi hominibus, & quidem nihil eo magis, quam liberum testandi arbitrium, quod iterum non redit, sæpe traditum ac rescriptum est l. 43. de Vulg. & pup. subst. l. 6. de inoff. test. l. 1. C. de sacros. Eccles. V. Quia contra bonos mores esse censetur libertatem extremi elogii auferre aut imminuere l. 52. §. 2. pro soc. l. 61. de V. O. l. 115. C. de pactis. VI. Quia causa seu ratio quæ jus hoc suavit, induxit, constituit, non ex civili aliqua æquitate aut bono publico petita est, sed ab ipsa humanitate, ab ipsa cogitatione, ab ipso affectu intimo (quæ levamen aliquod malo, quod natura maxime horret ac tristissimum per infirmitatem judicat, quæ situm iuit) mori-

bunde

bundi hominis. Hanc expressit Imp. in Novel. 1. c. 2. §. 1. vers. Si enim omnino sibi vult aliquos heredes fieri & habere consolationem aliquā in sua successione, &c. Et inde petriū Lipsii illud, Solatium fatis est voluntas ultra fatum: Quibus conjunge l. 9. pro soc. §. 1. supr. de Donat. §. 41. supr. de R. D. Argumenta quibus plerique in contrarium moventur examinas partim Vigl. d. l. & congestis succinctè Gul. Forst. disp. 12. th. 3. quæ redarguit eleganter D. Arum. h. th. 3. Planè formam Iure civili immutatam ultrò agnoscimus, eaq; de causa ad jus civile testamentum revocata esse, successionemq; ad eò ipsam sic informatam ut huius ipsius potestas in eadem dominari ac prevallere merito censetur.

3. Testamenta uno contextu fieri cùm oporteat, contractus meritò non admittuntur interim.

Illationis ratio manifestata est, partim ex l. 20. de V. S. partim ex perpetua utriusque rei differentia. Testamentum unius l. 1. h. t. contractus non nisi duorum pluriū nve voluntate perficitur, l. 1. §. 3. de pact. In testamento unus loquitur, non plures: Id mutabile l. 4. de ad. leg. tot. tit. inf. quib. mod. test. infir. Hic quod semel placuit servandum l. 4. C. de O. & A. d. l. 1. de pact. quam legem sibi dicere testator nequit l. 55. de leg. 1. Contextu verò uno ut totum hoc negotium peragatur merito receptum, quod & consilium testatoris, quod firmum certumque esse oportet l. 32. de her. inst. Vlp. in fi. tit. 22. §. 3. & concepta animi & stilus scribentis, quem corrigi mors superveniens prohibeat, turbari tractatu, quem contractus desiderant l. 32. pro soc. d. l. 1. §. 3. de pact. l. 8. C. de resc. vend. factè queant, quæ res inexplicabilem facile voluntatis conjecturam sit factura, adde l. 21. §. fin. h. l. 28. C. cod. Vigl. h. n. 5. Diss. Acc. in d. l. 21. §. f. & Dd. comm. per. l. 26. de pignor. act. l. 1. 7. de ass. lib. l. 11. de inoff. test. l. 77. §. cùm filius, de leg. 2. §. fin. supr. de serv. §. 2. de usufr. l. 6. §. fin. de duobus reis, l. 65. de V. O. l. 17. C. h. t. l. 46. de her. inst. l. ult. C. de pact.

4. Numerus septem testium cur olim in testamentis placuit?

An quia per ampliores homines perfectissima veritas habeatur,

sec. l. ult. C. de fidele. *An quia mediocris hic ad vitandas fraudes sit visus, ut Forc. dial. 14. n. 8. hoc est, quia Romanis ita placuit, Vul. h. n. 27. An quia id Reip. expediat, Covar. ad c. cum esses. ext. de testam. n. 6. An quia numerus sit perfectus ac peculiari quadam vi praeclatus, uti Dauthide testam. n. 420. D. Arum. h. An quia hoc numero solemnitas testamenti per as & libram representetur, ut Hopp. noster h. in notis? Hoc potius. In isto namq; quinque olim testes quasi vice populi, qui cotidē tribubus constabas, adhibitos voluit: et Praetori id usque cura fuit ne quid facile ex sollemnibus mutaret, l. 5. de test. in int. Atq; in his rebus, quae in aliarum succenturiantur, satilius retinetur quod in prioribus benē se habuit. Ceterum quod quinque tribus populi Rom. fuisse asserit, Hopp. vercor ut antiquitatis studiosi nobis concedant. A Romulo tres, à Servio quatuor institutas testantur Liv. 1. Halicarn. 4. Nusquam quinta mentio Quod ergo? A Tarquinio pio isco duplicatas esse tribus à Romulo inauguratas eidem tradidē, atque inde & in sex partes Romanam civitatem divisam & sex Vestae sacerdotes constitutas Sext. Pompejus scribit. Quid ergo si exinde factū esse ut sex testes testamento adhiberentur, quod per as et libram fieret quodq; in locū ejus, cujus in pace & otio usus erat in comitiis coram populo conficiendis, successerit, conijciamus? Sic tamen ut alter nomen ac munus libripendis assumeret, ceteri nudi testimonij gratia advocarentur: In locum verò familiae emptoris ut septimus testis ascisceretur. Nec quidquam peccemus si & inde rogationis usum arcessamus, ut quae praeter vetustatem sollemnitaris nihil admodum, quo se tueatur aut commendet, habeat, arg. l. 11. de testib.*

5, Hic porrò ut & hodie retineatur multae faciunt causae.

- I. Inprimis momentum rei, quum de universa familia agatur.
- II. Temporum morumque corruptela. III. Occasio delinquendi cum propter absentiam, ignorantiam heredem, rum mortem eius, qui aliqui convincere falsitatem possit. IV. Quia serio omnino consilio successores designandi sunt, non fortuito, non extemporaneo. Prudentissime itaque Novellis Patria constitutionibus cautum, ut Canonici juris, quo duo saltem testes cum paracho desiderantur; c. cum esses,

esses. Ext. de testam. observatio, quæ an consuetudine probata esset dubitabatur, in universum cessare iusta est, tit. 16. lib. 1.

6. In testamento tamen pestis tempore paulum ex eo remitti consentaneum est.

Non quia bellum tunc sit inter Deum & homines. Hac enim ratio potius faceret ne quid omnino indulgendum sit iis, qui cum Creatore suo bellum sibi esse intelligunt, ne privilegio donentur, qui penam se meritos ultro censeant ac sentiant: Sed quia res ipsa docet, I. Haud facile cogi eo tempore testes plures propter contagionem: II. Minus periculi esse à fraudibus, ubi omnium animi mortis metu, cogitatione, periculo irreliti, defixi atque occupati: III. Minus captari hereditates, quas quis mox relicturum se pertimescat aut videat. Proinde iusta causa est ut & salutis ac dignitatis, sec. l. 7. ad SC. Treb. Necessitatis ac periculi presentanei, l. 1. de dam. inf. (Docet optime, l. 5 §. 12. 13. de op. nov. num. Multò melius esse omitti quandam solennitatem, quàm operis necessarii ac nunquam reintegrandi exstructionem urgentem) ratio habeatur: Ut cessante causajus mutetur, quod in ea positum. Ubi æquitas evidens poscit ut subveniat, l. 5. de rest. in int: Ne semper lex ut scripta est, iura valeat, cum interpretatio per dura perniciemq. severa futura est, arg. l. 2. §. 1. de cust. & exh. reor. publicè verò expedit non tantum ut suprema hominum judicia exitum habeant. l. 5. rest. qu. ap. Sed & ut adjuventur l. 22. de testib: ut firmentur ubi legi non utique aperte resultens, uti loquitur Nov. 48. pr. adde l. ult. C. de fideic. l. 30. C. de inoff. Nov. 1. pr. N. 22. c. 2.

Ad §. 5.

7. Testamenta ut olim annulo tantum signari potuerint magis est.

Perspicuè id defuit Ulp. in l. 22. §. 5. ff. h. t. Atque id ipsum vel (ut ego) propter dignitatem, de qua th. 1. inf. vel certitudinem ac solennitatem testamentorum receptum (ut Duar. existimat) & merito arg. l. ult. C. de fideic. Neque est qui de eo ex juris ratione magis, quàm æquitatis aut humanitatis aliquo colore dubitandum censuerit. Ceterum hic oculos nihil perstringere debuit ubi de solenni-

huius apertur. Necessaria prætermissa immutuant contractus & testamen-
tis officiunt voluntati l. 17. C. h. tit. Ut annulo figetur ad juris so-
lennitatem pertinet. l. 12. C. cod. Mos retinendus est fidelissima
vetustatis, quem si quis mutare velit, irritam mortuorum videri fa-
ciet voluntatem, l. 18. C. cod. Hinc Imp. in d. l. 12. Si unus de
septem testibus defuerit, vel coram testatore omnes eodem loco testes
suo vel alieno annulo non signaverint jure deficit testamentum. Quid
clarius, ut annulo opus esse intelligamus? quid certius quo cetera im-
pressa removeantur, sec. d. l. 22. §. 5. Falsi eos arguimus si ista
admittimus, qui simpliciter jure defici testamentum rescribunt, si
non annulo signarint testes. Potuerunt ne isti de regula in hypothesi
rescribere, de exceptione nibile esse solliciti? Fallere hoc sit consulen-
tem atque injuria præbere occasionem, unde jura proficisci oporteret,
contra l. 6. C. unde vi. Equipollens si semper admittitur quid erit
certi in jure solenni? quid in conditionibus? quid in mandatis? Si du-
rum nimis ac pene absurdum videtur annuli requisitum, videamus
ne idem in rogatione, numero, presentia testium, de quibus l. 21. §.
2. l. 20. §. 8. 10. h. t. §. h. n. multo magis sit dicendum, arg. l. 11.
12. de testib. §. 1. 2. supr. h. t. Item de contextu uno, subnotatione
propria & infinitis aliis, de quibus in d. l. 21. §. f. l. 22. §. 4. l. 30.
& passim h. t. D. & C. In his remedium nihil, in annulis difficultas
omnis tolli nullo negotio potest, quod & alienis uti liceat d. l. 12. §.
h. n. & ipsius testatoris, d. l. 22. §. 2. In omnibus rebus cum præpa-
ratio diligens desideretur priusquam aggrediare, nonne summo jure
& à testatore? & nonne huic merito obstat quòd nec eos eumve inter
ceteros vocarit, qui annulum offerant? nec ipse sibi de eo prospexerit?
quod cum ipse ita jusscriptum sciret, insuper tamen habuerit? Fru-
stra itaque contendere in contrarium. I. Quod in §. 2. 3. t. h. l. 22. §.
1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. l. 24. 27. l. 146. f. l. 7. Test. qu. ap. Signorum, sigil-
lorum, & signandi simpliciter fiat mentio, cum ex d. l. 22. §. 5. d. l.
12. §. h. n. & ratione perspicuum sit ad annulos ea esse referenda: ac
trialitium sit, quæ alibi indefinitè offeruntur aut genericè, ex eo de-
terminari, quod ad speciem directum est, l. 26. 27. de ll. l. 80. de
R. l. II. Non item eo, quod in testamentis plenius voluntates re-
stantium interpretamur l. 12. de R. l. Neque enim de voluntate
sed d.

sed de solemnitate h^{ic}o quaritur: Hae prior, illa posterior, d. l. 11.
C. h. t. l. 25. §. 1. de leg. 3. valētque hic magis scripti juris ratio
quā isthic l. 16. de cond. & demon. Neque accipitur pro d^{ic}to,
quod d^{ic}tum non est l. 7. §. fin. de sup. leg. 111. Non eo, quod
publice expediat suprema hominum iudicia exitum habere l. 5. test.
qu. ap. Prius enim spectandum an secundum juris regulas sint facta
l. 4 h. t. Neque sufficit voluisse si conatus non habuit effectum l. 25.
h. t. IV. Non Pluij auctoritate, quae probetur, nullos omnino an-
nulos majorem partem gentium hominumq, qui sub imperio Rom.
fuerint, habuisse. Neque enim eo verius existimem assumi, alios quam
cives Romanos testamenta condidisse; Aut plurimas gentes civitate
Romana donatas fuisse: Historia fides hic valeat: Tum eos qui civi-
tate donati sint non jam sub imperio Romano degere rectē dixeris, sed
potius imperij consortes, participes ac cives. Denique nihil nisi
particulare inde confeceris unquam. V. Frustra itaque, ut con-
cludam, ex l. 1. §. fin. de insp. vent. effugium quaritur, cum
eo admissio omnis ea observantia, quam (ne quis remissius habeat)
diligentem vocat Imp. pr. inf. tit. pr. nimiam ac scrupulosam l. 18.
§. f. de leg. 2. subtilissimam l. 28. C. h. t. legitimam Vlp. in fragm.
tit. 23. §. fin. & de qua l. 20. §. 6. 8. 10 l. 21. §. f. l. 22. §. 12. &
seqq. & passim h. t. mox peritura sit, futurumque uti quis facere
possit quo minus leges in suo testamento locum habeant, contra d. l.
28. l. 55. de leg. 1. adde Vigl. h. n. 2. Diss. vide apud D. Arum. h.
D. Lycl. 7. membr. 34. Moribus nostris signacula nulla deside-
rantur, sed sufficit subscriptio d. tit. 16. lib. 1. Quod justa quoque ra-
tio defendit, cum constet annulorum usum non tam hodie promiscuum
esse quā priscis usitatum fuisse apparet.

Ad §. 7.

8. Valebit tamen non eo minus Testamentum etsi qui-
dam ex testibus ante apertas tabulas decesserint.

Tentavit id eleganter & rectē Uilius noster §. h. n. n. 9. arg. §.
h. l. 27. C. h. t. l. 28. C. de appell. l. fin. C. de edict. d. adr. roll. l. 2.
C. qui test. ap. l. 85. §. 1. de R. l. l. 6. qui & à quib. inan. lib. n. f. l.
14. de adim. legat. l. 1. §. f. l. 5. 6. test. qu. ap. facit tot. tit. 1. quib.

mod. test. inf. *contra* Bart. in l. 2. D. test. qu. aper. cui accedit ex recent. Dilect. de arte test. t. 2. cau. 1. n. 2. per l. 4. §. 7. test. qu. ap. *Id* §. 8. 9.

9. Patris in testamento filii emancipati testimonium non sine causa reprobaturum est:

*Ita Imp. §. h. n. in fine. Quod ipsum tamen difficultatem non le-
vem habet. I. Quia nullo alio juris loco perscriptum est. III.
Quod in l. 20. §. 2. h. t. disertè contra responsum videatur. IIII.
Quod alias emancipatus in castrensi peculio pro patrefamilias sit, l. 2.
ad SC. Maced. quodq. ei exinde testamenti factio permittitur l. 2. de
castr. pec. pr. inf. qui test. fac. poss. quod majus quod continet,
quàm patrem testis loco adhibere. IV. Item quod non aliter potestas
patria spectetur, quàm ubi negotium agitur, per quod acquiratur, l.
20. §. 4. h. t. inter emancipatum quoque & patrem lis esse possit, l. 1 §.
18. De castr. pec. l. 52. de furt. l. 45. §. 1. de rit. nupt. V. De-
nique quod & patrem instituere possit emancipatus, l. 9. 17. de castr.
pecu. Veruntamen quia pro lege est autoritas Imp. Et d. l. 20. §. 2.
h. t. de eo qui jure militis testetur accipi possit, malim & hic in judi-
cio præstantissimi Viglii, h. n. 7.8. acquiescere quàm juris certitudi-
nem in dubium vocare, vel ideo quod nunquam nisi in exheredato vel
præterito patre questio hac locum sibi inveniat. Institutus si sibi frustra
adhibetur §. 9. inf. h. t. Præteritionis sua testis ipse ut sit durius, &
nescio quid ad onerandam verecundiam, vel conscio ipso, gravius con-
tinet. Atque huc refero verba, §. h. n. ea in re. in quibus aliquis
explicandis valde desudant Interpp. v. Vigl. d. l. Satis namq. ex in-
ipsis apparet sigillatim quid hic esse receptum. Cujus rei hæc forte ra-
tio, quod non nisi ex pacto, & quasi composito peragi totum hoc possit.
Unde fit ut simul patris ac testis, patris, inquam, hereditatem vel ta-
citè, vel expressim repudiantis, atque ita consensum ac testimonium
simul præbentis. quod non sine causa reprobaturum, et si maxime ratio-
nes suprà in contrarium allegata valere debeant alibi, confer l. 35. §.
1. De inoff. test. Nov. 11 §. c. 4. Diff. pluribus hic Æg. Hor.*

Ad 6. 10. 11.

10. Item heredis a, ac fideicommissarii universalis l,
non

non particularis aut legatarij c.

a) §. 10. h. l. 20. ff. h. r. ex qua facile discimus §. h. n. vers. hæ-
redi autem, non de testamento scripto, ut Dd. vulgo existimant, sed
de eo quod per as & libram fieret accipi oportere. Ratio autem duplex
reddatur. Prior quod totum hoc negotium quod agitur testamenti
ordinandi: gratia creditur hodie inter testatorem & heredem agi §.
10. Altera, quod hæres juris successor sit §. 11. à contrar. sensu. Eo-
que ut in re sua idoneus testis intelligi non debeat, ex reg. l. 10. de
testib. l. 10. C. cod. Prior tamen ista ratio reprehensionem apud
quosdam meruit, quasi nullum negotium cum testatore gerere heres
possit, qui nec viventis sit heres l. 1. pro her. l. 1. de her. vel a&.
vend. nec nisi post mortem heredem se esse sciat, aliter longè quàm
olim familie emtor, qui ut contrabebat cum vivo, ita quid ageretur
ignorare non poterat. Ant. Fabr. 66. Dec. de err. pragm. 1. Sed
hoc nihil nisi argumentum est. Non enim hoc agi ait Imp. sed credi.
'Proprie cum loquimur verba contraxerunt, pesserunt non pertinent
ad testandi ius l. 20. de V. S. Abusivè & per quandam relationem
etiam cum mortuo contrahere intelligimur, ut de eo, qui in finis im-
pendit, tradit I C. in l. 1. de relig. & sumpt. fun. Effectum rei re-
spexit Imp. cuius intuitu nihilo secius dixeris negotium credi inter te-
statorem & heredem agi, quàm olim cum fam. emtore, qui rem neu-
tiquam retinebat, ac dicis tantum gratia interponebatur, b) quia
heredis loco est, & post SC. pro successore juris habetur, §. 3. inf. ad
SD. Treb. l. 1. 2. 3. de fideic. her. pet. Pac. h.

c) §. 11. h. Ceterum hic plus scrupuli tum in re ipsa, tum in ratione
qua hoc defendi possit. In re hoc dubium. 1. An in nuncupato testa-
mento? 11. An & in scripto hodie id verum sit. De illo negat Duar.
ad tit. de his q. test. fac. poss. cap. qui test. h. idon. cui accedit Fab.
dict. err. 1. & legq. per d. l. 10. de test. l. 1. §. 13. quando appell.
sit, l. 1. ubi in rem act. ex c. personas 20. ext. de test. §. n. iur-
cto §. f. h. r. Ceterum his recte satisfieri existimo à Vigl. h. Don. 6.
comm 7. per d. §. h. n. l. 20. ff. h. r. l. 22. C. cod. l. 14. de reb. dub.
iuncta l. 14. de adm. vel transt. leg. 1. 7. de auth. tut. Hac primus
movit Fab. d. err. 3. ex Nov. 1. qua inductum ab Imp. ut & lega-
tarij juris successores fieri possint, contra regulam juris veteris §. h.

l. ult. C. de her. et t. Caterum cum hoc fiat per accidens, quin respondeamus adventitios casus non perinde computari sec. l. 6. qui & à quib. man. lib. non? Aut quum exceptionem regulæ accomodemus potius, quàm propter casum incidentem in contrarium omnia revocemus aut trahamus?

Ad pr. de mil. test.

11. Advocatos cæterosque togatæ militiæ Duces jure militari non testari jam pervulgatum.

Cessat enim in his privilegij ratio, quæ triplex redditur in pr. h. n. l. ult. pr. C. de jur. del. l. pen. C. h. t. l. 3. C. loc. cond. l. 2. §. 43 de orig. jur. Wes. h. n. G. Alioqui satis constat & hos militare videri sec. l. 14. C. de Advoc. div. jud. & privilegia militum ad eisdem extendi. Caterum ne hic nimis liberales videantur plerique vereor cum certum sit perpetuum hanc legum conditionem esse, ut non nisi in similibus obtineant l. 12. & seq. l. 27. 28. de LL. Et quæ contra regulas juris receptæ sunt non faciliè produci l. 14. & seqq. cod. tit. Diff. Luc. de priv. schol. §. Geil. 2. obs. 118. num. 15. Vigl. h. num. 8.

12. Nostris verò militibus nihil lubens detraxerim.

I. Quia valent in ijs non tantum Hungaricus, sed & Belgicus rationes juris veteris, de quibus supr. II. Quia non de gloria ut Romani, teste Silustio in fine belli Ingurini, sed vera ac sacrosancta religio, pro aris ac focis, pro salute depugnamus. III. Quia quo gravius periculum, eò plus merentur qui istud depellunt. IV. Nulla ratio patitur ut in ijs patria privilegia comminuamus, patriam, qui sanguine nobis hanc peperere suo. V. Belli necessitas ipsa hoc postulat uti vel amplissimis privilegijs invitemur, vel frequentes sub signis contineantur, vel animentur idonei milites.

13. Limitaneis & qui in comitatu principis, vix est ut idem indulgeri possit.

Et si namque hic dominatur imperitia & alicujus periculi causa, in utrisque tamen cessat expeditionum necessitas. Ob ista quidem initio hæc privilegia indulta, sed per hanc temperata postmodum ab Imp. in l. pen. C. h. t. facit §. 3. h. vers. In castris degunt, pr. h. n. vers.

vers. in aliis locis l. 1. de bon. poss. ex test. mil. *Hi plane & peritiores consulere possunt*, sec. l. 10. de bon. poss. l. 9. §. 1. de jur. & fact. ign. Vigl. h. n. 3. Diff. Goth. in l. 17. C. h. Cujac. h. Conn. 9. cap. 5. n. 9. par l. 40. h. t. l. un. §. fin. de bon. poss. ex test. mil. l. 1. h. vers. simplicitati eorum, &c.

Ad §. 1.

14. Testes regulariter duos sufficere a, adcoque ne illos quidem desiderari, ubi de voluntate militis aliter constat, arbitramur b.

a) Propter l. 12. de testib. b) Testatur namque prout vult, & prout potest pr. h. n. l. 1. D. cod. rit. Sola voluntas militis testamentum facit l. 35. cod. Sufficit ad divisionem bonorum nuda voluntas d. l. 1. in fine princ. facit l. 15. §. 1. D. h. t. Una saltem hic cautio ut constet de ista, atque uti eadem serio sit declarata, quod pertinet §. 1. h. t. & l. 24. cod. Proinde ut in ceteris causis scriptura ac testes desiderantur, ut per hos facilius probeatur, quod actum est, non quod minus valeat id ipsum, si testationes non sint interpositae, l. 4. de pignot. l. 6. C. si quis alt. v. lib. l. 4. de fid. instrum. Ita & in testamento militis nihil amplius jure postulari, nisi ut hoc actum sit, ut si aliunde id appareat, sufficere nudam voluntatem, sec. d. l. 1. merito dicamus: nudam, inquam, hoc est, solemnitate omni carentem. Neque enim alio respectu nuda vocatur in d. l. 1. arg. vers. si ad diligentiam ll. revocentur & observantiam. D. h. t. Neque rectè solennitatem juris gentium desideraveris cum Dd. vulgo: quippe cum ea nihil nisi probatis sit, quae certe si propriè ac partiè, aut cum IC. loqui a-mamus à solemn. ut semper separanda est. Quare nec rogari testes oportere, sed sufficere qui casu intervenierint idem, sed rectius docendum de seria voluntate militis loquamur ac testentur, d. l. 24. d. §. 1. quamvis id displiceat, Vigl. ad d. §. 1. n. 6.

Ad §. 4.

15. Testamentum ante militiam factum non aliter jure militari censetur, quàm si postea à milite quid factum dictumve probeatur quòd valere id vellit.

Ita IC. l. 25. h. t. ubi eleganter testamentum militis à militari d. d. discernit.

discernit, cui convenit quod l. 20. §. 1. cod. tit. traditum est non nisi
aliquo casu testamentum ante factum intelligi militia tempore factum,
veluti se hoc maluit miles arg. l. 9. inf. cod. Nempe si hoc maluisse
eum appareat sec. l. 9. pr. & §. 1. cod. §. h. n. l. 38. §. 1. cod. Atque
hoc etsi iusta ratione submixtum sit arg. d. l. 25. juncta l. 1. pr. l. 15. §.
1. l. 35. h. t. scrupulo tamen non caret. 1. Quia Iulianus in d. l. 20.
§. 1. factum desiderare videtur, veluti se tabulas inciderit & legerit
testamentum ac rursus suo signo signaverit, vel si aliquid interhaverit,
perduxerit, adjecerit, emendarit, quod si, inquit, nihil horum in-
ciderit, testamentum ad privilegia militum non pertinebit.
Resp. Exemplar regulas non solum restringere vulg. l. pen. §. ult. Do-
jur. & fact. ignor. Deinde leges legibus conferendas esse, arg. l. 27-
28. de Legg. At in d. l. 25. Marcellus qui post Pium vixit, cujus
meminit, d. l. 9. l. 15. §. 2. D. h. t. non solum factum sed & dictum re-
cipit, ac plene fecisse eum testamentum interpretatur, qui se velle testa-
mentum, quod ante fecerat, valere aliquo modo declaraverit. De-
nique verba d. l. 20. non inepte ita accipi possunt, si nihil horum aut
huius generis & simile, quo probari voluntas possit, acciderit. Nam
cum ab initio nuda voluntate perficiatur mil. testamentum d. l. 1. C.
34. §. 1. l. 25. h. t. d. l. 15. §. 1. summa ratio facit, ut si mel conditum
ratum esse jubeatur perinde. 11. Dubitationem movet quod in d. l.
15. §. 2. h. t. I C. non novam voluntatem, novam lectionem aut quan-
vis aliam voluntatis declarationem requirit, sed hoc saltem, si volun-
tas contraria non sit. Fuit cum existimarem distinguere hic oportere,
an jure constet antea factum testamentum, an non. Isto casu satis esse
si non sit contraria voluntas, hoc vel factum, vel dictum saltem requiri, quo
manifesta sit voluntas militis hoc valere volens, ut hic loquitur Imp.
atq; ita vitium quasi purgantis. Verum repressius ad rationis libraque
legalis examen revocata aliud inclinare occupi. Namque Paul. in l. 3. §.
4 de jur. codic. atque item Scævola in l. ult. ad leg. Falcid. Testa-
mentum jure communi antea factum à milite, qui postea codicillos fe-
cerit, non ad jus militare, sed commune referunt, ita quidem in illis
privilegia militiae, in hoc regulas juris civilis valere doceant. Unde
conficitur non satis esse ad hoc, ut à milite factum censeatur testamen-
tum, ut non mutata vel contraria sit voluntas illius, sed ut eadē quoq;

manifesta sit. Vtique enim qui codicillos ad testamenti ipsi facit vel nihil, vel saltē istud mutare intelligitur, quod codicillis complexus est, arg. l. 36. h. t. Quare nec dubitandum est, d. l. 15. §. 2. verba sic accipienda esse, ut tamen voluntatē precedere ac declarari ante oporteat, sec. d. l. 9. 20. §. 1. l. 25. l. 38. §. 1. h. t. & §. h. n. vide D. Vigl. h. n. 1. 2. Don. 6. Com. 28. Connan. 9. Com. 5. Petr. Fab. 2. Semestr. Diff. variè Acc. Fab. Hortens. Horom. Ant. Mash. h. & alij.

Ad §. 5.

16. Pugnam inter §. h. n. l. 22. 23. h. t. & l. 6. §. ult. de injust. rupt. & irr. f. t. nullam agnoscimus contra Vultej. Fab. atque alios.

DISPUTATIO

DECIMANONA.

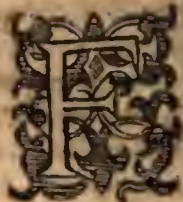
Ad tit. 12. & seqq. l. 2.

RESPONDENTE

IOACHIMO BRVN.

THESIS PRIMA:

Ad princ. tit. 12.



Illum familias de bonis adventitiis testari non posse & in foro tralatitium est.

Testamenti factio juris publici est, l. 3. D. qui test. fac. post. nec ulli competit nisi cui lex vel dedat, vel confirmavit, arg. l. 1. de tut. & rat. dist. l. 130. de V. S. Filiis familias tantum abest concessa sit, ut et ubi competere videretur adempta sit l. pen. C. qui test. fac. p. nominatim. Nec movet Nov. 117. c. 1. §. 1. quam precipuum hic momentum facere quia plerique arbitrantur, subicere opera pretium duxi. Ex versione Clariss. Viri D. Ioannis. Fungeri Schola Franc. Gymnasiarcha Doctissimi ac Græca Latinaq. literatura laude in-
cluyti preceptoris quondam nostri fidelis.

d. d. 2.

Rej.

Res autem hoc modo relictas & donatas personis alieno juri sub-
 jectis, siquidem perfecta & integra aetate fuerint, etiam si in aliena po-
 testate sint facultatem habeant quo velint modo administrandi. Sin
 minores fuerint aetate per quemcumque voluerit, qui testamento re-
 linquit aut donat, administrantur res istae, donec illi, quibus donatae
 sunt aut relictæ, ad perfectam aetatem evaserint, habente licentiam eo,
 qui testamento relinquit, aut eo, qui donat, & matri & avia eorum,
 in quos collata res sunt rerum earundem (si voluerit) administratio-
 nem committere, etsi maritis suis cohabitent mulieres predictæ, ita qui-
 dem, si & ipsæ administrationem istiusmodi suscipere voluerint. Sin
 verò is, qui relinquit, aut donat (ut consentaneum tamen est) nullum
 horum administratorem determinaverit aut præscripserit, aut, qui
 datus est ab ipso, ejusmodi administrationem aggredi noluerit, aut
 non potuerit, aut etiam vivis excesserit, priusquam illi ad perfectam
 aetatem pervenirent, jubemus iterum competentem magistratum fide
 dignum curatorem cum legitima fidejussione ejusmodi rebus proferre
 & dare, qui relictam personis talibus substantiam administrare &
 conservare debet, donec (ut dictum est) ad perfectam aetatem perve-
 nerint. In ijs enim casibus servari volumus legem, quæ usum paren-
 tibus præbet, quibus specialiter talis conditio non incumbit.

Expendamus hic Imperatorem I. Non uti verbo διατίθω, sed
 διοικῶ, quod magis administrationem, quam ut loquitur D. Viglius
 l. n. 16. testationem significat. II. Non de rebus, sed res ipsas di-
 sponi (sec. vulgat. transl.) concedere. III. Distinguere eos, qui aetate
 perfecta sint ab his, qui minores & imperfecti quasi sint: Perfecta
 ætas 25. annorum est, quæ non spectatur in testamenti factio-
 ne arg. I. 5. Qui test. fac. poss. §. fin. supr. Quib. ex caus. man. n. l. sed in
 rerum administratione l. ult. C. de his qui ven. æt. impetr. l. ult.
 de C. & D. l. 1. 2. 3. de minor. IV. Eundem ut per alium res ad-
 ministrantur permittere, ita quidem ut & matri & avia possit Te-
 stator donatōque τὴν διοίκασιν cōmittere. Id si ad testamenti factio-
 nem porrigas nihil dixeris. V. Nusquam non verbis διοικῶν, διοί-
 κησιν, eum usum. Iam verò ut id alibi de administratione ac guber-
 natione (ut Vulgata habet) alibi de testandi facultate quoque acci-
 pias, nec ratio rectè sermonis, nec usus juris nullo modo patitur. Incon-
 gruen-3

gruens enim est, ut in altero simplex, in altero duplex ius designetur
arg. l. 4. § 1. vers. incong. De vulgar. & pup. sublt. Ex quibus
conficitur nihil minus d. Nov. 117. c. 1. §. 1. quam Testamenti facti-
onem filiisfamil. indultam videri, Cetera quod attinet consule D. A-
rum. h. th. Fachin. §. contr. 9. 4. D. Bronch. 3. Enant. 2. 1. Fult. h.
n. 11. Diff. Vaud. 1. quæst. 1. Goth. in l. 3. §. 1. C. Qui test. fac.
posst. per l. ult. §. 5. vers. filiis, C. de bon. q. lib. l. 7. C. eod. l. 50. Ad
SC. Treb. d. N. 117. c. 1. §. 1.

2. *Ad pr. t.* 13. Liberis præteritis etiam hodie inutiliter
testatur Pater.

Ius vetus quod attinet nulla hic dubitatio pr. h. n. cum nullius adeo
momenti sit, sec. l. 1. de injust. rupt. & irrit. fact. test. l. 30. 31.
32. de lib. & posth. atque ipso jure subvertatur testamentum l. 4.
C. de lib. præter. ut nec libertates competant, nec legata præstentur,
l. 17. de injust. rupt. & irrit. f. r. Nam cum hereditas parentum libe-
ris naturali ratione debeat, l. 8. §. 8. de inoff. test. l. 36. §. 2. C.
eod. l. 7. in f. si tab. test. null. exst. l. 7. de bon. damn. iisdemque
Lege pariter tribuatur l. 11. de lib. & posth. §. 1. inf. de hæ. qual.
& diff. Non potest ea, nisi illis adempta per exheredationem, ad alium
transferri, Wes. h. ibidemque unanimi consensu ferè omnes. Ad ius
novum, quod existat in Nov. 115. c. 3. si descendas, hic verò videas
incertas scindi studia in contraria mentes. Nos certè, cum ratio juris
prisci mutata non appareat, non inviti in eam venimus opinionem,
Novum hac quoque in parte ab Illo nihil descrepare. Vulg. arg. l. 27.
C. de test. l. 37. C. de appel. Quid enim? perpetua illa & ad osten-
tationem usque (ut plerisque videtur) diligens Iustiniani cura in ex-
primendo jure, si quod emendat, hic ut officij nescia vel oblita tradu-
catur? Qui usque & in minutulis quoque fidelissimè monet, quid de
medio removerit atque observantia cultui privarit, hic dubios, suspen-
sôsque nos dimiserit? Aut celatos voluerit, cum illustrem maximè
juris veteris regulam aboleret? Sed parum hoc sit, ut certissimis mi-
nimèque fallacibus conjecturis demonstremus à mente ipsius id ipsum
quoque abhorre. Id principio, extra dubitationis aleam positum
reor, commodum ac favorem liberorum Imper. in d. c. 3. omnino spe-
ctasse. Proficetur unumque rotundo ore pr. c. 5. d. Nov. 115. hanc

Serenitatis sua intentionem solam esse, à parentibus & liberis prateri-
 tionis & exheredationis notam ut auferret. Unde colligo cum volun-
 tate ipsius interpretationem eam pugnare, qua fiat ut in lesionem li-
 berorum ea res vergat sec. l. 2 §. de l. l. 6. C. cod. Atqui id evenire
 necesse est, si non inutile, secundum Ius vetus, sed utile ac firmum pa-
 tris testamentum dicamus, in quo liberi prateriti. II. Testatur d.
 c. 5. à parentibus ac liberis praterit. & exher. injuriam se removere.
 Atqui ea propriè injuria est, quæ vel exheredatione vel prateritione
 ista quæ pro exheredatione fit, infligitur arg. l. 8. pr. & §. 8. de inoff.
 test. l. 4. ver. q. id si fuisset exheredatus. C. de lib. prater. l. 3 §. 1. C.
 de fideic. III. Cum idem Regula d. Nov. c. 3. proposita, liberos
 esse aut instituendos aut exheredandos, hanc annectis explicationem
 siue ampliationem, ut nostris loqui mos est, Nec si per quamlibet
 donationem, &c. ejusdemq; exceptionem, Nisi forsitan probabun-
 tur ingrati, &c. satis manifestum est de ea prateritione loqui, quæ
 pari cum exheredatione passu ambulet. Neq; enim de prateritione
 patris ista exaudiri possunt, cum nec olim eo magis permessa fuerit pre-
 teritio, si quarta fuisset relicta, ut dicitur inf. th. prox. Neq; rursus
 ad exheredationem tantum eadem referri. Reclamat enim totum id
 caput. 3. ut & 4. ac §. de Nov. l. 1 §. quippe quo promiscuè de prate-
 ritione atq; exheredatione agitur: vetat gravissimum, quod inde con-
 sequatur, absurdum, fore ut plus tribuatur praterenti, quàm exhere-
 danti patri, facilius prateratur, quàm exheredetur filius, quod certè
 rationem juris intuenti non ferendum atq; inauditum meritò vide-
 atur. IV. Deniq; Imp. de istiusmodi prateritione agere illud omni-
 modo convincit. quod in §. fin. d. c. 3. ubi de liberis loquitur, ex-
 heredatos appellat. Nullum, inquit, præjudicium liberis exhe-
 redatis generari volumus. Uno verbo complectitur casum utrumq;
 ut certè nec aliter possis intelligi quo de iis, quorum prateritio pro ex-
 heredatione cedat. Alioqui enim nec exheredati isti di cerentur rectè:
 Et consequeretur simul, nihil de prateritis cavisse Imp. quod perinde
 ineptum atq; absurdum quis putet, praterquam si eo sensu quem ur-
 gemus, hoc est, de prateritione patris nihil constitutum esse d. Nov.
 l. 1 §. eoq; jus vetus & manere & valere meritò, adde Wes. h. & ad
 §. 5. inf. h. t. n. 6. Cujac. in l. 4. De lib. posth. Diff. Donell. in Auth.

ex causa. C. De lib. præ. n. 7. & 6. Com. 13. Connan. 9. Com. 8.
n. 10. Duar. c. 3. de injust. rupt. & jur. f. t. Bronch. 2. Enant. 90.
per d. Auth. ex causa. d. Nov. 115. c. 3. in fin. vers. circumscrip-
tionem aliquam, &c. & versic. Si autem hac non sint observata §. 12.
infra. De her. quæ ab intest. def.

3. Etiam si legatum vel quid simile ijs reliquerit:

Ex regula d. l. 30. de lib. & posth. pr. h. n. l. 1. De bon. poss. c.
tab. Nov. 115. c. 3. l. fin. C. de bon. poss. c. tab. l. 31. C. de fideic.
cuiusquam hac exceptio addita. Valere ergo hic aqñ vulgare istud,
Regula tam diu standum donec de exceptione doceatur. Ex hoc autē
principio tuto desiniri existimo, Testamentum ejus qui nulla alia men-
sione facta filio legatū, vel quo simili titulo quid reliquerit, ipso jure sub-
verti. Verum est namq; non esse filium institutum vel exheredatum,
ut postulat regula dd. ll. Non esse ei adematam successionem debitam,
vlt. th. pr. supr. Non esse non præteritum, nempe cum exhereditatio
non ritè facta pro non facta sit, arg. l. 19. de lib. & post. juncta l. 8.
§. 2. de bon. poss. c. tab. l. 1. cod. tit. §. 12. infra de her. q. ab. int.
def. Et quod legatū v. fideicommissi titulo capitur extero jure, hoc est,
non hereditario & quasi ab extraneo, capi censetur arg. l. 10. C. De
collat. l. 27. §. 12. Ad SC. Treb. juncta l. 1. 4. vers. siue quis heres
de bon. poss. c. tab. adde Vigl. ad §. fin. infra de inoff. test. n. 1. 3.
Wes. in §. 3. cod. t. n. 5. contra Alex. & alios dissent. per l. 4. ubi
pup. educ. deb. l. 52. Ad leg. Falc. l. 30. C. de inoff. test.

4. Ad §. 1. 2. Si nemo eos gradu præcedat.

§. h. 2. in f. l. 6. de injust. rupt. & ir. f. test. ex quo patet eorum
error, qui, filio justè exheredato, ac supervivente, nepotem præteritum
ex sua persona testamentum impugnare posse docent. Cum Imp. ro-
tundè profiteatur, omne adiutorium hujusmodi Nepotem dereliquisse
l. 34. C. de inoff. test. tam ex persona patris v. neq; enim pater,
quàm propria nepotis, v. ut neq; ex l. Velleian; Quippe cui nihil tri-
bueum aliud usquam, quàm ut agnoscendo rumpat. d. l. 6. §. 1. 2. 3. l.
Gallus. 29. per tot. de lib. & posth. Nempe si vivo testatore vel an-
te aditam hereditatem mortuus fortè sit filius sec. §. h. n. 2. in f. l. 9.
§. 2. de lib. & posth. l. 4. §. 1. de bon. poss. c. tab. At enim, quo
impugnatus sit jure? qua querela? An nullitatis? neutiquam, Sia
quidem

quidem tum avi non rumpit. Non est suus heres: Non est exheredandus: Non possidet contra tabulas, d. l. 6. pr. d. l. 9. §. 2. d. l. 4. §. 1. An inofficiosus multo minus, exheredatus namq; non est: Non eorum numero quos exheredari necesse: Ab intestato non succedit: legitima non fruitur: excluditur jure testati. Potest preteriri nec institutio ejus consideratur d. l. 6. §. 2. infra de her. qual. & diff. §. 3. infra h. t. §. 7. infra de her. q. ab int. de f. l. 6. §. 1. de inoff. test. l. 6. C. cod. l. 7. §. f. Si tab test. n. ext. l. 29. §. 10. de lib. & post. vide prolixè differentem Gomes. 1. Resol. var. 11. n. 21. & seqq. Hor. 5. obs. 15. Cuj. in d. l. 6. Diff. Bar. in d. l. 6. Duar. c. 8. inf. De inoff. test. Wesf. 20. Conf. 71. n. 16. Dyn. n. c. non deber. 22. de R. l. in n. 6. 3. & seqq. per l. 31. de inoff. test. l. 1. §. 5. de conjung. cum emanc. lib. ci.

5. Sed quid de exheredatione posthumi? disting.

Alij non valere eam jure novo contendunt d. Nov. 115. Quoniam nulla in eo causa exprimi queat, quam ad hoc omnino necesse. Sineid. Wesf. Bar. Myns. h. quia sententia communis teste Claro in § testam. q. 41. n. ult. Alij id negant. I. Quia jure veteri exheredari poterit l. 3. & pass. de injust. r. & irr. f. test. l. 6. & pass. de inoff. test. quod cum d. Nov. 115. nominatim non mutetur, valere hic debeat reg. l. 27. C. de testam. l. 37. C. de appell. 11. Quia omissa causa non mox sive ipso jure inutile sit testam. sed potius rescindatur vel evachetur, sec. d. Nov. 115. c. 3. §. fin. III. Quia & prisci juris ratio causam justam omnino desideraret, arg. pr. inf. de inoff. l. 7. de bon. dam. l. 14. §. 1. de lib. & posth. l. 28. 30. 33. §. 1. C. de inoff. IV. Quia multi non nota causa exheredent, sed ut lib. consultam l. 18. de lib. & posth. l. 3. §. 3. de usut. cog. d. Nov. 115. in favorem eorū latam arg. d. c. 5. contra eos non oportere retorqueri arg. l. 6. C. de ll. V. Quia d. Nov. 115. c. 3. simpliciter de filio ac filia concepta sunt: ista verò appellatione & posthumi designentur, arg. l. 84. 164. de V. S. l. 5. 6. de test. tut. §. fin. supr. Qui test. tut. dare poss. Mihi distinctio necessaria dudum visa. Posthumi aut proprie tales sunt §. 1. h. l. 1. §. 1. de injust. rupt. & irr. f. r. aut per interpretationem d. l. 3. §. 1. §. 2. h. de quibus passim in l. 29. §. 5. & seqq. De lib. & post. In illorū nullum crimen, nulla causa ingrati tudinis cadit, qualis in d. Nov.

115. c. 3. desideratur: in hos potest, non tantum per imputationem, quæ
 jam olim refrenata d. l. 28. C. de inoff. sed utrè cum tempore conditi
 testamenti jam in vivis sunt, sed in ulteriori gradu positi. Hi enim
 ut mortuis deinde prioribus in eorum locum succedunt, ita & in gra-
 titudinis noxam incurrere possunt, sive jam puberes sint, sive etiam
 impuberes, si modo proximi sunt pubertati, qui doli quoque capaces in-
 telliguntur & injuria faciende l. 111. de R. 4. l. 23. de furt. l. 14. de
 Silanian. Quare & in hos ritè rectèque exheredationis severitas
 stringi poterit, in istos non item Bene namq; constitutum arbitror, ubi
 nulla causa nullam esse exheredationem. Planius id parebit, si con-
 traria sunt ul removeantur. Primum g. quod attinet vereor ne hic mul-
 ta ejus juris, unde id arce, situr ignorantia. Exheredationis ornis du-
 plex est effectus: Prior ut consistat testamentum facit, dum explet re-
 quisitam alterum regule pr. h. t. l. 30. De lib. & post. & d. Nov.
 115. c. 3. proposita. Alter ne idem rescindi possit efficit, nempe quæ
 ex justa causa fit, dum querendi causam, de qua pr. inf. de inoff. &
 l. 4. D. cod. d. l. 30. 33. §. i. C. cod. præcidit, ut & si legitima por-
 tio relinquatur exheredato l. 8. §. 8. & pass. de inoff. test. utriq;
 cum locus sit, cum ritè scripta fuisset arg. l. 8. §. 2. de bon. poss. cont.
 tab. facit l. 2. De Auth. & constitut. qui de re pluribus agitur, pr.
 h. t. l. 1. 2. 3. 19. de lib. & posth. Jam verò quod docetur posthumum
 potuisse exheredari, hactenus verum fuit, ut præscripto d. l. 30. pr. h.
 11. satis factum intelligeretur, h. est, ut prior iste effectus obtineri posset.
 Nihil n. desiderabat Lex vetus, nisi ut exheredarentur vel institue-
 rentur liberi. Cessabat si alterutrum ritè expletum esset. Ut u. ritè id
 fieret, non aliud præscripsit, nisi ut nominatim & c. exheredarentur,
 sec. d. l. 1. 2. 3. 19. de lib. & unquam, pr. h. n. t. De adijcienda
 causa nihil cavuit, sed cavuit primus Imp. in d. Nov. 115. c. 3. Unde
 conficitur aliam esse rationem juris veteris, aliam novi, Illo, ritè potuit
 exheredari posthumus, hoc non item: Illo itaque potuit valere subsiste-
 re testamentum, hoc non aequè: Illo posthumus, qui invenit se exhe-
 redatum, opus habuit querela, qua doceret se immerentem exhere-
 datum esse, hoc jure non sic, qui potius non ritè, quam immeritò exhere-
 datus sit, eoque exheredationem nihil moveatur, arg. d. l. 8. §. 2. de bō.
 poss. c. tab. rumpatque vel evacuet testamentum ipsa natiuitate arg.

l. 3. de ini. rupt. & irr. f. l. §. 1. 2. h. t. & pass. Atque hac ad expli-
 cationem tertij objecti simul sufficiunt. Nam etsi ut dixi, causa justa
 olim non minus atq; hodie necessaria, non utiq; tamen adjectio vel ex-
 pressio ejusdem uti nunc jus scriptum est d. N. 115. c. 3. Magisq; in
 eum finem causam subesse oportebat ne rescindi posset, quam ut saltem
 confisteret aut statum caperet, secus atq; hodie ut diximus. Ad II.
 responsio duplex afferrí potest. Principio satis commodè dicitur
 testamentum ex d. Nov. 115. c. 3. inf. sic evacuari & everti, prout
 alias & quæ ipso jure non valent ipso jure rescindi & subverti dicun-
 tur l. 64. §. 1. De C. & D. l. 4. C. de lib. præ. ver. vel ipso jure test.
 subvert. l. 30. De lib. & posth. Verum quoniam tui in hac ac-
 quiescamus illud facit, quod equivocationis vitium incurrere non
 videamur. Nam cum fateamur expressa quidem causa, sed ea falsa,
 non ipso jure, sed per querelam everti sive rescindi testamentum, ve-
 reor ne aliter atq; aliter, h. e. aliàs propriè, aliàs abisive verbum idem
 (evacuandi v. 3.) positum censetur. Id verò & usus recti sermonis
 ac juris quoque nostri respicit merito arg. l. 4. §. 1. de vulg. & pup.
 subst. Quin g. ita potius rem explicemus, Testamentum, in quo post-
 humus non rite (quia nec aliter potest) sit exheredatus, ipso quidem
 jure valere, quandiu incertum est, an is exiturus sit. Naro verò post-
 humo omnino rumpi ut olim sec. d. l. 3. pr. & §. 3. 4. injust. rupt. &
 irr. f. test. Nam cum in confesso sit, nec ad e. s. i. negare ausim, ex-
 heredationem posthumi ex præscripto legis sive d. Nov. 115. c. 3. hoc
 est, in forma, ut loquuntur nostri, specifica, hodie fieri non posse, nulla
 ratio patitur ut magis ei obstat nocere exheredatio istiusmodi, quam
 olim ea quæ non res facta fuisset, de qua d. l. 8. §. 2. De bon. poss. c.
 tab. d. l. 1. 2. 3. 19. De lib. & posth. Alioqui certe id maximè eve-
 niret, uti duriori interpretatione contra eum flectatur, quod pro eo in-
 troduitum, ut quarto loco objicitur cum absurdum: Et merito, nisi quod
 casus d. l. 8. De lib. & posth. d. l. 3. §. 3. de usur. singularem habent
 rationem, & quidem juri veteri congruentem, ac proinde ad commu-
 ne ac novum jus, de quo hic quæstio, parcius referendi. Nam commu-
 tata juris facie, quid aliud restat, si quidem parentes liberis consultum
 velint, formam legibus præscriptam, ut observent l. 55. De l. i. ac se-
 cundum eam liberis prospiciant. Porro quod quinto subijcitur ex l. 84.

164. de V. S. §. fin. Qui test. tut. d. p. l. 5. 6. de cod. alibi valet, hic non item. Separantur namque nominatim seu diserte liberi superstites ac posteriores in d. l. 3. §. 3. de injust. rupt. & it. f. test. §. 1. 2. h. t. n. Diff. Vigl. in §. 2. inf. de inoff. test. Duar. c. 6. De inoff. test. Com. 9. Comin. 10. Don. 7. Comm. 13. & in Auth. ex causa. C. de lib. præc. num. 5. & 6. Usq. 3. ill. contr. 106. n. 14.

6. Sed nunquid (quia de jure novo dici cæptum) ob alias causas, quæ in d. N. 115. c. 3. 4. expressæ non sint, graves tamen non minus, vel graviores, exheredatio permiffa? Imò.

Neque leges, neque Senatusconsulta ita scribi possunt, ut omnes casus comprehendant, qui quandoque incidere possunt, l. 10. 11. 12. de ll. & semper quasi hoc legibus inesse (ex mente sc. lator.) credi oportet, ut ad eas personas quoque & ad eas res pertinerent, quæ quandoque similes erunt, l. 27. cod. Humani juris conditio in infinitum decurrit, multasque semper novas edere formas natura deproperat, l. tanta, §. 18. C. de vet. jur. enuel. Nov. 73. pr. Sortes humana nec dici, nec numerari possunt, l. fin. C. de long. temp. præsc. Ac proinde ei, qui juri dicendo præest prudentia hic necessaria, c. un. §. pen. Quæ fu. prim. caus. ben. am. Parum namque est in civitate jus esse, nisi sit in civitate, qui quotidie in melius id possit producere, l. 2. §. 13. de orig. jur. Dices vera hæc alias esse, ceterum hic minus valere, tum quia odiosa, & de delictis hæc sit questio, in quibus quæ mollior, benignior & constrictior, eadem optima censetur interpretatio, l. 9. 168. de R. l. l. pen. de pæn. c. odia. de R. l. in 6. Tum quia Imp. ipse omnem hujusmodi explicationem videatur præcidisse, d. Nov. 115. c. 3. vers. ut nulli liceat: utique qui semel enumerare omnia decrevit, vers. visum est, d. c. 3. Denique, quæ exheredationes ne adjuvantur, nominatim cautum sit in l. 19. de lib. & posth. Resp. 1. bellissime hæc convenire ac defendi, ubi de hypothese queratur, de scriptura testamenti, de facto exheredati & sim. Verum ubi ihericōs de lege, de legis vigore atque interpretatione agitur rationes superiores omnino sequenda. Quid enim? an non infinita & obvia passim sunt responsa IC. etiam in pænis publicorum judiciorum

leges ipsas sic explicantium, & ad similes causas, personas res ead per-
 rigentium? An minus sunt leges, quæ penales? ut ijs inesse negetur,
 quod cæteris naturaliter mens ferentis sec. d. l. 27. & casuum inci-
 dentium varietas nimia, sec. d. l. 10. 11. 12. eod. impressit, 11. Ne-
 gamus quin etiam Imp. in d. N. 115. c. 3. frano vel obice nullo hanc li-
 bertatem interpretationis coercuisse, nisi hætenus, ut ne ex vetusto
 jure aut prioribus legibus causas quis alias arcessat, vers. ex alia lege:
 d. c. 3. De futuris nihil cavit, nihil cavere potuit, (quippe incognitis
 sæpe) nihil debuit. Et verò cur faceret? An ut malitjs indulgeret,
 contra l. 37. de R. V. sinestram aperires, contra l. 1. 2. de leg. impu-
 nitatem promitteret, contra l. 18. De injur. libetorum contumaciam
 aut petulantiam in parentes concitaret, aleret, l. 35. §. 1. C. de in-
 off. Si heres, pergamus sodes ad hypothesin. Longum esset singula per-
 sequi, expendamus, quæ identidem usus docuit Patrem non intulerit
 manus filius, sec. §. 1. d. c. 3. Nov. 115. sed cum facile posset non
 prohibuerit! Ut id fieret pactus sit! De injuria idem cense ad §. 2. Ac-
 cusationem non instituerit, sec. §. 3. sed instruxerit, adjuverit pre-
 cio, consilio, probationibus, de domo forte patris. Insidias cum possit
 non detexerit, ad §. 4. Falsum testimonium dixerit? quive dicerent,
 subornavit, ad §. 6? Prohibuerit ne quis fidejuberet pro patre sec. §. 8.
 Ne pater codicillis de bonis omnibus faceret ad caus. piam, sec. §. 9.
 Patrem in via vulneribus confectum, Palude hærentem destituerit?
 Non furore, sed peste seua correptum contemserit, ejecerit sec. §. 12.
 13. Hac & quæ atrociora patravit, impunè cedant filio, cui semper
 non honesta tantum, sed & tanta persona parentis esse debeat,
 l. 2. De obi. par. & patre. prælt? Hac cum non arceant à patera
 nis opibus, quæ vel extranei hereditate indignum quemvis reddere
 intelligantur? Vide contra Disceprantes Don. 6. comm. 12. Vigil.
 ad §. 6. f. h. t. Comm. 9. Comm. 10. num. 6. Vult. h. Bronc. cent.
 aff. 3. 26?

7. Ad princ. 1st. 18. De Querela hac disquiramus, quo
 jure ea inducta? Civili:

Sed isto, quod ab interpretatione Prudentium ac disputatione for-
 profuxit sec. 1. 2. §. 5. De orig. jur. Idamque conventionis ar-
 bitror.

bitror, atque ut in re obscura certius ad explicandas hac in parte juris regulas. I. Querela cum neque ipso jure, h. e. legibus indulgeretur, neque Pratoris edicto comprehensa esset, arg. l. 8. De bon. poss. c. tab. quasius, inuentus color est, h. e. titulus, arg. l. 49. de don. int. V. & V. ut quasi ex legibus tamen deduceretur, pr. h. n. l. 2. cod. tit. Hoc verò à quibus factum potuit, quam quorum auctoritate formule, fictiones, actus legitimi, judicia serè regerentur, sec. §. 8. sup. De iur. nat. g. & civ. d. l. 2. §. 5. 6. 12. 23. Nec eni aliter quam sine certo jure ac paulatim, sec. Val. 2. c. 7. l. 5. h. r. recepit pr. h. n. prout queque res incidisset. Eodem pertinet quod querelam jus antiquum vocat IC. in l. 1. §. fin. Si quis à par. man. fuer. Et quod in l. 8. §. 16. h. r. Vlp. tractat, si pronuntium sit contra testamentum, ipso jure id rescissum esse (ipso jure, non per se, non directò, sed per interpretationem) & suum heredem fore secundum quem judicatum est, quod credi (ne quis putet directò jure ac propriè id duci) tamen magis docet Pap. in l. 15. §. fin. cod. facit l. 17. §. 1. verb. non creditur: cod. l. 36. de leg. 3. Facit & quod institutum patrem familias efficit querela, ut de centumviris tradit Paulus in d. l. 17. inf. pr. Utrumque non nisi legi aut simili juris constitutioni ascribi tribu- q, potest, pr. inf. De bon. poss. Hic tamen tribui cum oporteat, nihil superest, nisi ut ad Prudentum rerumq, judicatarum, fac. §. fin. inf. De off. jud. Vlp. in fragm. tit. §. adjudicatione. respiciamus auctoritatem, ut quam ad eam serè partem juris scripti, quæ Prudentum responsis contineatur, referendam diximus, supr lib. 1. disp. 3. Nec movet quod in d. l. 8. De bon. poss. c. r. exheredati liberis testamentum jure civili non turbare dicantur. Id n. per commodè accipitur de eo jure civili, quo designari solent 12. tab. ut in pr. sup. de usuc. §. 9. de her. q. ab. int. d. Neque item quod emancipatis l. 23. ff. h. r. qui neque iuri civili cogniti sint, l. 6. eod. nec media Jurisprudentie, h. e. Prudentibus §. 3. De leg. agn. succ. quodq, parentibus detur hæc actio, sec. l. 14. 15. ff. h. r. Nihil enim vetat perinde, hoc est, paulatim productam, & per interpretationem ac per usum ijs accommodatam dici querelam, postquam à Pratore vocari ceperunt ad successionem. Vide variè diff. Vigl. Vult. Wesf. & c.

h. Cujac. 2. Obs. 21. & 14. obs. 14. Cont. 1. subf. 3. Don. 19.
Comm. 4.

§. Num prisco colore & hodiè instituenda? Vix putem

Non creditur hæc res scrupulo carere: Carebit si rei causas diligenter expendamus. Color olim ascitus, quia necessarius, quò saltem titulo tenus legibus videretur fieri, quod ijs nominatim non erat. tantum, supr. th. prox. Hoc verò cui bono erit ut observetur, postquam non probata tantum tot legibus seu Constitutionibus, de quibus tit. C. de inoff. & confirmata, sed & immutata querendi ratio per d. Nov. 115. c. 1. 4. 5. Valeant prætextus, valeant ambages, ubi liberè quod sentias eloqui liceat. Absit & hic scrupulosa formula occupatio, si aptam & propius negotio competentem actionem institueris, arg. l. 1. 2. C. de Form. & imp. act. subl. Non tam furiosum patrem dicit, qui immorenter se exher. queritur, quam justam veramque causam eam esse negat, ob quam exheredatus sit. Illud si diceret, probare juberetur, ut olim l. 5. §. 1. h. t. Negativa quia nititur, heres isto onere meritò igravatur, d. Nov. 115. c. 3. Cum furoris prætextu res peragitur, ita rescinditur testamentum, ut nec testamenti factionem habuisse credatur, nec quicquam aliud ad suprema iudicia pertinens valeat, d. l. 13. l. 17. de inoff. test. l. 36. de leg. 3. Id verò aliter se hodie habet, postquam sola heredis institutiones rescinduntur, manens cetera, d. Nov. 115. c. 3. inf. & c. 4. §. f. Quin ergo nec coloris usum retinemus, cujus vim remotam agnoscimus? confer Bart. in d. l. 3. Sch. h. num. 17. & contra dissert. Vigil. Bar. Myns. Wef. & c. h.

9. Ad §. 2. & fin. Institutus in re certa quæ hæredis, quæ legatarii loco censetur.

Ita Bart. & plerique ipsum secuti, & rectè, si credimus Fach. in 4. Cont. 35. Quod sum potissimum verum est, si vel solus, vel plures ita instituti sint, vel si qui ex asse ejusve partibus scripti erant, defecerint. Utrobique titulo heredes sunt, res tamen ut legatas percipiunt. Hinc familiae erciscunde iudicium ijs redditur; sed ita ne quid amplius quam rem, ex qua instituti sunt consequantur l. 35. vers. dicebam, De her. inst. ea enim præceptionis vice accipitur, d.

l. 35.

l. 3 §. 1. ceterum ex equo heredes sunt, d. vers. et alienum pariter
exsolvere coguntur, d. §. 1. Falcidiam ex rebus invicem relictis per
retentionem sive compensationem mutuam detrahunt, l. 78. eod. tit.
confer l. 8. §. 13. l. 10. eod. l. 17. pr. & §. 1. De testam. mil. Quod
si cum alijs ex paribus assis scriptis institutus fuerit, ique adierint,
hic titulum nomenq; nudum heredis retinet, parumque abest quin
legatum percepisse videantur, sec. l. 13. C. De her. inst. Ex quo ap-
pareat nec heredem, nec legatarium simpliciter dici hunc posse: Non
heredem propter d. l. 13. Non legatarium, quia ex eventu pendeat, ut
& heres solus fiat, & hereditatem nanciscatur jure accrescendi, quod
utrumque de vtro legatario inauditum fuit usque ad Nov 1 c. 1. qua
novum planè jus inductum, vide Sichard ad d. l. 13 C. De her. inst.

10. Quare in legitima institutus à querela merito ex-
cluditur etiam hodiè.

Atque id quidem hactenus in dubium, & certissimam habere in-
terpretationem visum. In controversiam nuper vocavit Ant. Fab.
De error. pragm. dec. 14. et. 6. hac potissimum ratione, quod ita
institutus pro legatario habeatur, perinde atque in re certa sec. d. l.
13 C. de her. inst. quodq; nec olim ita potuisse filium institui cre-
dendum sit. Verum ut illud modo negatum fuit sup. thes. prox. ita
& hujus probationem justam merito desiderabimus. Confunditur
ceriè in tota hac disputatione marguè cum ipsa re titulus, quo ea relin-
quitur ac percipitur. Nam ut ista vice legati accipitur, cum sola ac-
cipitur, ita & hic facit ut heres omnimodo sit, qui ita solus institutus,
quod ut diximus inaudyū atque impossibile est in legato. Deinde hoc
se agere proficitur Imp. d. N. 115 c. 5. ut à liberis, parentibusq; invi-
cem injuriā exheredationis ac praecriptionis re moveret. De institutio-
ne novi nihil cōstituit, nec cur cōstitueret causa justa se obtulit. Deni-
que cur magis institutio, ista filij valere debeat si ei adjecta exhereda-
tio, non video. Quid enim si scripti heredes ex assē disiciant? hic in-
stitutio ad universitatem vocat filium, l. 1. §. 4. l. 10 l. 53. de her.
inst. Exheredatio ab eadem arce. Nunquid ergo eū trā dē pper ge-
nus hac questio redigetur.

11. Ad pr. tit. 15. Substitutio alia directā, alia obliqua
seu

Seu fideicommissaria rectè dicitur.

I. Quoniam alia hereditas per se, alia fideicommissaria, de ista passim tut. De her. inst. & de acq. vel omitt. heredit. tempore qua quasi xxi. l. xiv. nomen istud sibi vindicari, legibus ipsis delata ac cognita, see. l. 120. 130 de V. S. princip. inf. de bon. posses. fideicommissaria postmodum recepta, pr. inf. de fideic. hered. per inductionem ac comparationem quandam, §. 3. dict. tit. eoq. interdum hereditatis appellatione non venit, l. 96. de leg. 3. l. 23. Ad SC. Trebell. l. 39. §. 3. de adm. & peric. tut. & cur. (prout institutionis verbo serè ea solet designari, que primo gradu facta tot. tit. de her. inst. quamvis & substitutio, & ipsa institutio sit, l. 1. h. t. 36. 43. §. 2. h. t. princ. h. tit.) alias eadem designatur, tit. inf. de fideic. heredit. l. 17. Si quis omitt. caus. testam. l. 1. ff. Ad Sen. Trebell. II. Quia passim fit mentio fideicommissaria substitutionis, l. 64. l. 77. §. penult. De legat. 2. l. 14. C. de fideicom. l. 6. §. 1. C. de instit. & substit. l. 57. §. 1. 2. Ad SC. Trebell. l. 41. §. 3. ff. de vulg. & pub. subst. III. Quia accuratè (et distinguunt in hoc articulo verba civilia, directa & precaria, l. 7. 15. eod. tit. ut & impp. in d. l. 14. C. de fideicom. l. 7. C. de impub. & al. substit. IV. Quia subinde mentio fit directæ substitutionis, ut in d. l. 15. De vulg. & pup. subst. l. 5. C. de impub. & al. subst. Hoc verò non alia ratione fieri consentaneum, quam per antithesin ac relationem obliquæ ac fideicommissariæ substitutionis. Diff. Vigil. ad §. 1. h. n. 15. Vult. n. D. Arum. h. exerc. 8. th. 9. per l. 1. ff. h. t. l. 6. §. 5. Ad SC. Trebell. l. 39. §. 3. de admin. & peric. tut. l. 7. §. 10. de minor. l. 5. §. 1. Quod cum eo qu. in al. pot. d. §. 3. inf. de fid. heredit. d. l. 96. de leg. 3. Confectarij vice hinc concluditur, verbum substituo jure à Doctoribus nostris in l. 4. §. 1. ff. h. t. commune (h. e. tale quod & directæ & obliquæ substitutioni pro re nata quadret) censeri, quamvis contra dispiceret Ant. Fab. lib. 15. conject. 10. sed frustra.

12. Ad §. 2. In substitutione partes videntur, datæ eadem, quæ expressæ in institutione, at cujus? an instituti, an substituti? hujus.

§. h. n.

§. h. n. l. fin. C. de impub. & al. subst. l. 5. 24. 41. §. 1. ff. h. t.
Atque id quidem regulariter, alias ex voluntate ejusq; conjecturis
varie rescriptum esse docent IC. in l. 23. 24. Ad SC. Treb. l. 124.
de leg. 1. facit l. 56. De C. & D. Vigl. h. n. 7. Pac. ib. Don. 6. com.
24. contra Theoph. h.

13. Ad §. 3. Coheredi substituto alius substitutus utri-
usque deficientis partem nanciscitur.

Duplex hic difficultas, vel potius triplex. I. An verum id usque
sit: Dubit. ratio ex l. 47. h. t. ubi idem negari videtur. Disputat hic
proximus Vigl. distinguitq; inter vulgarem, de qua §. h. n. & pupil-
larem, de qua d. l. 47. accipienda sit, ut per quam succedatur pupillo
non testatori, l. c. l. 6. 10. §. 5. h. t. aliter atque in illa pr. h. t. Vigl.
sequuntur Eult. & plerique alij hic. Mihi, ut in superiori §. ac ca-
su, ita & hic ex voluntate testatoris res omnis decidenda videtur. In-
venit id IC. in l. 30. h. t. ubi in proposito respondet, eam videri volun-
tatem patris familias fuisse, ut tertio gradu scriptos heredes ita demum
substituerit, si tota hereditas vacasset, idque inde (nota conjectu-
ram voluntatis) apparere & c. Perinde itaque & in d. l. 47. dici po-
test, ita demum vocatam matrem tertio gradu scriptam, si filia heres
fuisse fratri, idq; inde constare, quod primo gradu eam exheredarit.
II. Quæritur, quænam hac distinctio, cujus hic mentio. Resp. Vigl.
eandem esse, quæ in l. 41. ff. h. t. traditur, aliter Pac. h. III. De eo
laboratur, admittatur hic substitutionis, an accrescendi iure substi-
tutus, Vigl. d. l. contra Bart. Dyn. Polit. in tract. de vulg. subst.
n. 107. defendit illo potius quam hoc admitti, cum id & ratio loci,
ubi de substitutione sermo est, postulare videatur, & alioqui rescripto
Impp. de quo hic. §. n. neutiquam opus fuisset tribui, quod per legem
vindicare posset, arg. l. 5. ff. h. t. facit d. l. 47. l. 48. 1. h. t. Confirma-
tur sententia hac eo, quod in l. 27. d. l. 41. & §. h. n. simpliciter tradi-
tum sit ad utramque partem substitutum videri. Porro jure accrescen-
di si admitti contendimus, verendum ne mox falsum id futurum sit,
si forte plures coheredes dati sint, ut qui & ipsijus accrescendi sibi ar-
rogaturi sint, partesq; substituto huic ablaturi contra d. l. 27. d. l. 41.
§. h. n. Atque hoc casu maxime videtur rescripto opus fuisse, quod
minus animadvertimus ab Interpp.

14. *Ad §. fin.* Si servum alienum patremfamilias arbitratu quis heredem scripserit, eique Mævium substituerit; Mævius in partem admittetur.

Si queratur quæ portio singulis (cùm dividendam placuerit, d. l. 40. §. h. n.) tribuenda sit, id primum mihi velim explicari, quæ fronte plus ascribatur domino instituti, quàm substituto, cùm ille nec verbis testatoris, nec voluntate satis adjuvetur, hic utroque. Deinde innuit I C. in d. l. 40. & Imp. §. h. n. idcirco admitti instituti dominum, quia in ipso alter casus extiterit, quem testator designasse intelligeretur (extiterit, inquam, casus, qui evenire potuerit vel invito substituto) sed admitti ad partem tantum, quoniam alter casus defecerit. Res itaque dubiam, ac quasi perplexam nihil nisi casuum seu conditionum turbatus ac perversus eventus efficit. Pro utroque verò cùm par ratio (quamvis in substituto major re ipsa, ut diximus) videatur pugnare, vix aliter potuit res aqua lance disparti, quàm si utrique tantundem tribueretur, tantundem decederet, ut alias sic. l. 3. Si pars her. pet. l. 7. ut leg. nom. cav. §. ult. sup. Ex quib. caus. man. n. l. §. 25. sup. De rer. div. Deniq; si ineptum quis arbitretur, qui in d. l. 40. inf. verbum AS, quod forte inter punctum occurreret (A. S) sive à Triboniano, sive à librariis postea, quod verisimilius, per errorem detortum suspicetur in illa (Aliter semis) is secum expendat, an non ineptior longe ille, qui, ut assensum dividat, in semisses primum secat, ac semissem alterum inde in partes? Quasi verò non pueris quoque notum sit, Assensum singulis ex unciijs censeri, & in singulis proprias habere partium appellationes? Atque ex ijs dividi? Aut quasi non commodius & concinnius dodrantis & quadrantis ratione divisio hac perfici potuerit? Sed correctio incertitudinis ac periculi plena. Imo necessaria sæpe & optimis quoque non nullibi laudata, nec semel probata. Exemplum rei passim obvia, ac tu mihi vel unum huiusmodi divisionis apud I Cios vel Tribonianum cedo vel cede.

15. Pupillaris substitutio pubertate evanescit, nec in fideicommissum flexitur.

§. h. n. l. 2. l. 7. l. 14. de vulg. & pup. subl. l. 55. De leg. 1. c. cum pater. de testam. in 6. Nec aliud est in miltæ, nisi quod huic directio liceat

liceat substituere, l. 1 §. de vulg. & pub. subst. ut & alias ad tempus
scribere heredem, l. 41. de test. mil. atq. etiam extraneis substituere,
l. 1 §. d. l. 41. l. 6. C. cod. vide variè hic confluentes Cnj. 11. obs. 2 §.
Don. 6. Com. 2 §. Wesh. n. 3. Hotom. 12. obs. 16. Forc. Neco.
dial. 1 §. Ant. Fab. 1 §. Conj. 13. Fach. 4. Contr. 4 §.

DISPUTATIO

VIGESIMA.

Ad tit. 20. & seqq. l. 2.

RESPONDENTE
SVEFRIDO ab EYSINGA Filio.

THESIS PRIMA.

Ad §. 1.

Egatum est donatio a quodam à defuncto re-
lictâ ab herede præstanda.



a) §. h. n. l. 36. de l. 2. §. 1. sup. de donat. Unde
causa lucrativa vocatur §. 6. inf. h. Dices identidem
non spontè, non liberalitatis exercende gratia, sed ne-
cessario ac jure quasi cogente legata relinqui, ut in
princ. sup. De exher. lib §. 2. fin. sup. de inoff. test. l. 8. §. 8. ff. cod.
Id verò alienum à natura donationis, arg. l. 1. de donat. l. 82. de R.
I. Unde & Imp. in l. un. C. De impon. lucr. desc. sub liberalitatis
appellatione debitum naturale liberis docet ascribi: id innuens, nomen
donationis obtendi rem deesse, cum frustra legetur quod necessario
præstatur, l. 67. de leg. 2. §. 14. inf. h. t. Resp. Non absolutè cogi
parentes quamvis relinquere. dd. ll. ac §§. sed sua quasi voluntate at-
que electione quadam, si liberos sine alia causa exheredare decreverint.
Hæc electio voluntaria tota est, nec legem habet nisi quam sibi ipsa
statuit, aliter atque in necessaria electione, cui liberalitatis beneficium
rectè detrahitur sec. d. l. 67. §. 1. In parentibus planè liberalitatis ac
debiti rationem & nomen concurrere simul ac tolerari alias, colligi
f. f. 2 potest.

potest ex l. 19. de R. N. juncta l. ult. vers. utram, ig. dubitatio-
nem. C. de dot. promiss.

b) *Rectissimum hoc, ac Testatoris voto consilioq, tum Juris ve-
teris non minus, quam noviregulis consentaneum. Relinquit defun-
ctus, praestat heres, eoque nomine inde ab additione perpetuo obligari cen-
setur, §. 4. inf. de obl. q. quas. c. cont. n. Neque licet legatarijs
sibi jus in rem dicere, l. 13. Quod mei. c. l. 1. Quod leg. Non ma-
gis quam emtoribus, l. 5. de acq. v. am. poss. Frustra itaque ne di-
cam ineptè quidam à definitione hac abesse oportere judicant, prout
absunt à l. 36. de leg. 2. quasi pugnent cum natura legati ejusq, pote-
state, de qua in l. 80. d. eod. t. & modo usq, ejus relinquendi, de qui-
bus in l. 5. §. 1. l. 6. de leg. 3. juncto §. 2. inf. h. t. pr. inf. de sing.
reb. per. fid. rel. l. 77. §. 1. de leg. 1. itemq, prastandi, de quo l. 22.
de leg. 3. Hac enim profecto levicula sunt, atque ita commodè expli-
cari possunt, ut retineri potius, quam truncari haec verba oportuisse
convincant, qua de re alibi dicendi justus erit locus. Diff. hic variò
Hot. Cuj. Vult. Theoph. h. A. Fab. 6. Conj. 1. Gadd. ad l. 120.
De V. S. n. 2.*

2. Consecrarii vice hinc rectè elicitur ab Interpp. reme-
dia possessoria legatariis non tribui.

*I. Quia à manu heredis possessionis causam expectare eos con-
venit ex natura legati, de qua sup. thes. prox. II. Quia credito-
rum vice atque ordine censentur, l. 10 12. De V. S. l. 3. §. fin. l. 5. de
reb. author. jud. poss. l. 6. 14. Ex quib. in poss. eat. III. Quia
nusquam indultum legatarijs ut cogant heredem adire hereditatem,
imò negatum id ipsum innuit l. c. in l. 17. Si quis omitt. caus. test.
IV. Quia sublata nominatim ab Imperatore vetus in rem missio,
l. 1. C. Comm. de leg. & fideic. V. Quia non nisi vulgares formu-
lae sive actiones ijs tribuitur, de quibus l. 108. §. 2. de leg. 1. VI.
Quia heredi instituto id tantum indultum nova Imp. constitutione
l. ult. C. de edict. D. Adr. toll. Novae verò constitutiones strictè
accipi tractitium. VII. Quia etiam occupata possessio ijs auferitur
interdicto, Quod legatorum, l. 1. Quod legat. confer. Menoch.
de rem. ad. poss. r. 4. n. 694. Myns. §. obl. §. 1. Heyg. h. n. ubi vi-
de Dissent. quorum sententia recipi tamen poterit eo casu, quod ex
prescriptio.*

prescripto Nov. l. c. i. debita sit successio.

3. Ad §. 2. Legatorum species unius hodiè naturæ:

Constat olim varias fuisse ex Caij. & Vlp. potissimum fragmentis tit. 24. ac diligenter etiamnum notanda ob relicta in Dig. quæ subinde occurrunt, vestigia. Caterùm Imp. differentias sustulit in l. 1. C. Comm. de leg. disposuitq. ut omnibus legis una sit natura, §. h. n. Quæritur an & quâ id factum potuit? Dubit. ratio duplex: I. Quod reclamare videantur proprietates ac vis singularum quæ communicari aut transfundi nequeant. Vindicationis legati proprium est uti relictâ via ipso jure dominium ad legatarium transeat nunquam factum heredis, l. 80. de leg. 2. l. 64. de furt. Hoc verò damnationis legato tribui qui potuit, cum eo heres damnetur dare, & à manu ejus percipiat legatarius, Vlp. d. l. 24. §. 3. 6? Resp. Nihil obstare quominus vim istam & legato damnat. inditam agnoscamus. Neque enim pugnant hac, dominium ipso jure trāsire, ac rem ab herede accipi. Hoc namque ad possessionē pertinet, cujus causi separata est à proprietate, l. 12. §. 1. de acq. v. am. po. quæq. non ilico ejus est, cujus est dominium. Quinimo nec olim in vindicationis legato licuisse legatario possessionem suo arbitrio sibi sumere alibi dicemus. II. Obstare similiter videtur rerum, quæ legentur, conditio. Exemplo sunt res futura, res aliena, quæ pene est ut nec legari possint, si omnium legatorum eadem natura, ut nempe ipso jure acquirantur legatarijs & statim, sec. d. l. 80. d. l. 64. l. 16. Qui test. fac. p. Resp. Imo verò in eo apparere confusionem hanc specierum, ejusq. utilitatem, quod harum rerum legata hodiè valeant, quibuscunque verbis sint concepta, cum olim non consisterent nisi pactis verbis damnationis essent perscripta, Vlp. d. tit. 24. §. 6. 7. Quod itaque dicitur d. l. 80. d. l. 64. d. l. 16. Legata mox & ipso jure acquiri cum temperamento accipi oportet, si, & quâ rerum ipsarum conditio ac natura patitur.

4. Ad §. 2. Item legata & fideicommissa.

Ex constit. Imp. in l. 2. C. Com. de leg. & fid. §. h. n. Neque hic opera pretium arbitremur curiosius inquirere, an id primò Imp. induxerit, an & antiè idem receptum apud Icos, prout innuere videtur, l. 1. de leg. 1. Satis sit, si quod res est intelligatur, satis sit

Compositoribus id mandatum uti vetera novis miscerent & conformarent. Alioquin propius verò sentire videbitur, qui d. l. 1. interpretetur de ex æquatione ceterarum rerum præter substantiam atque effectus ejus naturales, quæ demum ab Imp. sic confusa sunt invicem, ut nulla hodie inter legata ac fideicommissa differentia occurrat, nisi quæ in nominis sono ac formula scribendi. Vide varios hic Cuj. 8. obl. 4. Ant. Fab. 6. Conj. 3. & alios apud D. Lycl. Membr. 4. 1. Arum. h. ph. 14.

5. Ad §. Legari possunt etiam res alienæ:

§. h. n. l. 10. C. cod. tit. Ras. Amb. afferuntur hic vulgò ex l. 20. C. cod. l. 45. 120. De R. l. l. 120. verb. sua rei. De V. S. l. 39. de man. test. l. 83. de V. S. l. 11. C. de contr. emt. de quibus facili se quivis extricet, qui §. h. n. benè expendit: quamvis & alia hic animadversione opus, quæ ab interpretibus neglecta, suo loco pertrahabitur.

6. Et quævis adco, quarum legatarius commercium habeat.

§. h. n. l. 39. §. fin. de leg. 1. junct. §. fin. sup. De ul & hab. confer l. 114. §. de leg. 1. l. 40. cod. l. 11. §. 16. de leg. 3. l. 42. 49. §. 2. 3. cod. De quibus variè nostri, vide plenè Gadd. de contr. stip. c. 6. n. 118.

7. Ad §. 6. Duæ causæ lucrativæ in unam eandemq; rem concurrere ne possint legibus cautum est.

§. h. n. l. 17. 18. 19. de O. & A. l. 48. §. 1. de vulg. & pup. subst. 1. Sed hoc cum de specie agitur, sec. d. l. 17. & l. 34 §. 3. de leg. 1. & parte eadem, l. 93. cod. l. 66. §. 1. 2. de leg. 2. Nam si in genere res relicta, aut si quantitas legata hoc tantum spectatur, an eodem testamento relicta, ut si bis præstari voluit testator ita præstetur l. 14. §. 2. 3. 4. c. 6. de l. 1. l. 21. de prob. Ex duobus testam. sine dubio bis peti potest dd. 11. Differentia ratio redditur in d. l. 34. §. 2. Quod eadem res sæpius præstari nequeat, ut nec acquiri §. 10. inf. h. t. l. 3. §. 4. De acq. vel am. poss. Qua occasione admonendi sumus, non eam esse h. §. n. sententiam, quasi duæ causæ onerosæ concurrere simpliciter possint, & per eas sæpius res queratur, sed tantum ut constet

stat hactenus legatum, quò petatur id quod absit pr. §. h. n. II. Va-
 let quoque hac regula cum potissimum, quando perfecte res cuiusque
 facta est, ut suggerit Iul. in l. 82. & Africam. in l. 108. §. 1. de leg.
 1. ac nihil absit legatario, alioqui namque id consequetur actione ex
 testamento, d. l. 34. §. 1. l. 84. §. 5. d. l. 108 § 4. §. 5. de leg 1. III. Ad-
 mittit quoque eadem benigniorem interpretationem, ut si ante esti-
 mationem consecutus sim supersit legati petitio, ut in fine §. h. n. in-
 fert Imp. cum duobus, h. e. duorum testamentis relictum est, f. ac. l. 86.
 §. 1. cod. tit. l. 88. §. 7. de l. 2. Itaque & d. l. 34. §. 2. in qua bis peti
 posse IC. resp. & l. 53. §. 2. cod. ubi sine dubio valere hoc legatum
 traditur sec. explicationem Imp. h. §. 11. accipienda. IV. Nec obs-
 stat l. 84. §. 2. cod. qua Iul. exceptione repellit cum docet, qui pretio
 siue estimatione contentus non sit. Id namque oportune de eo capietur,
 qui compensandi animo legavit, quod deberet, quique semel tantum
 ad legatarium pervenire voluit, ut loquitur IC. in d. l. 86. §. 1. Con-
 sequens hinc est, malè ab Ant. Fab. 12. Conj. 18. emendari &
 explicari d. l. 84. §. 5. confer d. l. 34. §. 7. l. 45. de leg. 1. l. 29. De
 act. emt. l. 5. Ad l. Falcid.

3. Ad §. Inter conjunctos verbis tantum,

Colligitur id ac convincitur partim ratione, partim textu. I. Hic
 apertus satis in l. 16. §. fin. de leg. 1. in qua non tantum qui verbis
 ac re conjunctus est, sed & cui virilis pars data, h. e. qui verbis tan-
 tum conjunctus, sec. l. 142. de V. S. totum vindicare dicitur.

II. Item in §. h. n. & l. un. §. 11. C. de cad. toll. quibus genera-
 liter atque indistinctè conjunctis id juris ascribitur, talis autem &
 qui verbis tantum sec. d. l. 141. in unum compacti. III. Hi ipsi

preferuntur re conjunctis, l. 89. de leg. 3. Id verò ut fiat impossibile
 si à jure accrescendi hos arceas, cum isti admittantur, sec. §. h. n. d. l.
 un. §. 11. IV. Ratio hæc est, qua paucos advertit: Quod testator eo-
 ipso quod legat, censeatur noluisse heredum ut res essent, l. ult. C. de
 commun. serv. man. facit l. 3. C. Com. de leg. & fid. §. 1. sup. de
 donat. ut si vel unus legatariorum supersit, qui capere possit, exclus-
 dantur heredes ex tacita defuncti voluntate. V. Unde in l. 34. De leg.
 1. unius personæ vice conjuncti omnes funguntur. VI. Et si partium
 sit mentio in verbali, tamen verum est easdem non determinari. Qua-

re nec

re nec separatim singulis partes dari consentitur, sed eadem res iisdem relinqui, utpote quibus non tam partes quam res simul assignetur: confer l. 1. De u. acc. l. pen. cod. l. 80. de l. 3. In contrarium tamen complura afferuntur, (1.) §. h. n. ubi nulla horum mentio, (2) l. 80. de de leg. 3. utpote cuius definitio ad eos non videtur pertinere, in quibus partes ab initio expresse. (3.) l. 3. de V. usufr. accresc. (4.) l. 16. pr. de Leg. 1. (5.) l. 57. de her. inst. l. 17. §. 1. cod. (6.) l. 1. §. fin. l. 2. l. pen. de V. usufr. accresc. (7.) l. 29. de Leg. 2. (8.) l. 110. de V. O. (9.) l. 16. de cond. & dem. l. 4. §. 9. l. 18. §. 2. de leg. 3. de quibus in palastra. Unum addo, Non ferendos videri, qui aliud in usufructu admittant. Quasi verò hic facilius ad proprietatem revertatur ex ratione, §. 1. 3. sup. de V. usufr. l. 3. §. 2. cod. Imò verò cum de accrescendi jure quaritur, contra se omnia habent. Cetera res siue proprietates eo solo tempore, quo vindicantur, usufructus etiam constitutus, ac demum ab altero amissus jus accrescendi admittit, d. l. 1. §. 3. De usufr. accresc. & quod magis est etiam in repetitione, sec. l. 3. §. 1. Quib. mod. u. v. v. am. confer vaxiè hac de re differentes Forn. & Gædd. n. 9. ad d. l. 142. De V. S. D. Bronc. 3. Enant. 65. Cuj. 15. obs. 24. & 24. obs. 34. Ant. Fabr. 6. Conj. 1. D. Arum h. th. 11.

9. Item, re tantum conjunctis non minus locum habet Ius accrescendi.

§. h. n. d. l. 3. de usufr. accresc. l. 89. de leg. 3. l. 41. de leg. 1. l. 30. de C. & D. d. l. un. §. 11. C. de cad. toll. ex qua ut & Ulp. in frag. lit. 24. §. 11. 12. Caj. 2. Inst. 5. §. 5. colligimus in legato vindicationis id olim valuisse: secus in damnatione, qua solidum singulis tribuebat, ut in l. 13. §. fin. de leg. 2. Diligenter tamen & hic spectanda voluntas, l. 33. De leg. 1. l. 5. de adim. leg. Dices Imp. in d. l. un. §. 11. Ius non decrescendi hic potius admittere, verb. nec aliis accrescit: & verb. sed apud ipsum qui habet solida remanent, nullius concursu diminuta: Resp. Eodem modo in l. 10. de leg. 3. respondet IC: non minui legatum in conjuncto re ac verbis, in quo propterea nemo quis dixerit jus non decrescendi locum habere. Deinde non eo minus jus accrescendi admittit, etsi initio dicantur solidum habere, confer d. l. 3. De usufr. accresc.

crefc. l. 80. de leg. 3. cum d. §. 11. Denique loquitur Imp. in dd. verb. de legato damnationis, in quo cum olim jus accrescendi cessaret, forte vestigium aliquod retineri voluerit, ut ita Bart. & Dd. communis opinio cum recentiorum placitis concilietur. Illud denique observandum Compositores hac in parte ius vetus novo accommodasse videri in l. 20. de leg. 3. & l. 14. de uf. & usufr. leg.

10. Quàm in rei & nominis complexu junctis.

§. h. n. d. l. 124. de V. S. l. 5. §. fin. l. 7. de reb. dub. l. 16. pr. & §. fin. de leg. 1. l. 1. §. l. 3. de usufr. accresc. l. 26. §. fin. De uf. & uf. leg. d. l. un. §. 11 l. 59. de leg. 2. l. 10. l. 80. 89. de leg. 3. Olim tamen & hic distingui oportuit inter legata damnationis & vindicæ, sec. Vlp. in d. §. 11. 12. cujus distinctionis usus in vestigiis Iuris veteris, quæ in Pandectis extant. Alioquin enim pugnare cum ll. sup. allatis videantur, l. 74. de cond. & dem. l. 34. §. 9. l. 84. §. 8. de leg. 1. l. 55. de leg. 2. l. 3. §. 1. de leg. præst. c. tab. b. p. per. l. 57. §. 1. de V. usufr. quas si de legatis damnationis interpreteris, nihil pugna supererit, nec necesse erit effugia ista quasitum ire, quæ Interpp. plerique,

11. Ad §. 9. Rectissimè §. h. n. & fundum peti a, & usumfructum in petitione servitutis locum obtinere traditur.

a) Contra disputat Fab. 4. Conj. 14. sed ineptè, ut pleraque ejus generis, quæ contra Tribonivium. Movetur his fere. Quod frustra quis fundum, ut rem quancunque petat, quam penes se habet, facit l. 1. §. p. uti possid. II. Quia id à Iuliano in d. l. 82. §. 2. de l. 1. minimè scriptum. III. Quia nec alio juris nostri loco idem traditum. Verùm hac pluribus confutavimus lib. 1. Annotat. 18. ex l. 19. de O. & A. l. 27. de Solut. l. 84. §. 5. de Reg. 1. adde hic D. Arum. 15. & D. Lycl. 6. Memb. 2.

b) h. e. Ut qui fundum petit, censeatur talem petere hac casu à quo absit ususfructus, atque ut ususfructus intellectu separaretur, tanquam servitus etiamnum existens, ab ipso fundo. Ratio est hac, quod in judicijs ambigua atque generalis oratio sic accipitur, quæ aëtori est utilior, l. 66. de Iud. ac prout is sensisse dicitur, l. 83. §. 1. de V. Q. Eiusmodi interpretatio hic necessaria ne malè agere ac proinde can-

sa cadere censetur sec. §. 13. de Act. *At qui fundum petis, utrumque dicere videtur (ambigua uti oratione) & quâ usumfructum complectitur fundi appellatio, ut in l. 10. 19. de Vl. & usufr. leg. & passim, & quâ nudam proprietatem designat, sec. l. 25. de V.S.*

12. *Ad §. 14. Debitum purum non usque inutiliter legatur à debitore.*

Olim sic, quoties simpliciter legatum esset, cùm nec modo, nec conditione, nec emolumento differret ab ipso debito, sec. l. 28. de Leg. 1. l. 66. de Leg. 2. l. 25. de Lib. leg. §. h. n. Id hodie non perinde dici potest, postquam Imp. & species legatorum confudit & in rem actione indulgit, & jus hypotheca tacita in l. 1. 2. C. Com. de Leg. & fid. quarum rerum vis atque utilitas plerumque multa: indeq; adeo & differre, & naturaliter plenius esse legatum semper dici potest.

13. *Ad §. 15. Dotis debitive, aut alterius rei relicta quantitate certa, quamvis falso demonstrata, debetur legatum.*

arg. §. h. n. l. 75. §. 1. de leg. 1. l. 25. de lib. leg. Ratio est, quod ubi quantitas expressa est cetera demonstrationis loco censeantur, dd. ll. l. 3. ult. C. Fals. caus. ad. In hac verò dudum placuit regula, quæ traditur §. 3. inf. h. t. l. 33. de cond. & dem. Refragari tamen non unus juris apex videtur. I. Negat namque IC. in l. 72. §. fin. de C. & D. falsam demonstrationem facere legatum. At in his speciebus nihil nisi demonstratio facere videtur ut & legatum sit ac debeatur, quippe cùm res nulla sape subsit, ut §. h. n. & d. l. 75. §. 1. d. l. 26. satis innunt. R. Ideo negat IC. in d. §. fin. falsam dem. legatum facere, quia voluntas decrat, verè idque sumit. At in proposito animus ac voluntas relinquendi apparet, etsi adiectione falsa vel erronea relicti descriptat. II. Videtur obstare, quod mox in d. l. 75. §. 2. IC. subiicit in hoc legato, Decem quæ Titius debet, nihil esse, ut nec in isto, Titio decem quæ mihi Sejus debet, si nihil debeatur. At utrumque hoc nihil ab istis superioribus distat. Resp. Largiter refert legem, quod me debere, an quod mihi deberi significo. Isto casu quantitas magis designatur quam debitum, et quidem ea quæ in bonis, hereditate mea futura, eoq; præstari potest, etsi nihil debeam: Et hoc autem

rem casu designatur magis debitum quam quantitas, arg. d. l. 13 & quod in rerum natura non est, eoq. nec præstari possit, d. l. 25. facit l. 11. §. 13. de leg. 3. quod non satis videtur attendisse Accurs. in d. l. 75. §. 2. III. Pugnare dixeris, quod respond. Ulp. in l. 1. §. 7. de dot. præleg. Si quis ita legaverit, Decem quæ in arca habeo, vel, quæ ille apud me deposuit, si nulla sint nihil deberi. Hic enim & quantitas expressa, & nihil nisi falsa demonstratio obesse videtur quominus valeat, contra quam defendimus ex d. l. 75. §. 1. d. l. 25. & §. h. n. §. 30 inf. Resp. in d. l. 1. §. 7. propterea nihil debetur, quia testator non de quantitate, sed de corporibus senserit, ut arguunt verba ICti, quia nulla corpora sunt. Dispar itaque istius loci causa & ratio, valeretq. legatum, si de quantitate cogitasset testator, arg. l. 88. §. 10. de leg. 2. ut pluribus exposui 1. Annot. 16.

14. Ad §. 22. In legato generis electio est legatarij.

Hodie, postquam ei actionum copia facta promiscuè in l. 1. C. C. de leg. Olim eam ob causam soli, cui per vindicandi modum res legata esset, id juris tantum, arg. l. 108. §. 2. de leg. 1. Ulp. in frag. tit. 24. §. 13. ubi Cuj. confer. §. h. n. l. 13. 29. §. 1. l. 34. §. pen. l. 37. de leg. 1. l. 19. 43. §. fin. de leg. 2. l. 2. §. 1. de opt. leg. Excipe, nisi aliud dixerit testator, §. h. n. Nisi de certo corpore cogitavit, ut in d. l. 37. §. 1. l. 39. §. 6. cod. Nisi in quantitate consistat legatum, l. 14. §. fin. de leg. 1. l. 73. de leg. 3. l. 4. de trit. frum. ob. leg. Adde eleganter hæc explicantem Cl. riss. V. ac IC. celeberrimum D. Everardum Bronchorst. Iuris Pr. Professore primarium in Academia Lugdunensi, præceptorem quondam nostrum, 3. Enant. 49. Pac. h. & 66. enant. 16. Fab. 6. Conj. 1.

15. Ad §. 26. Posthumo alicno inutiliter olim legabatur.

§. h. n. quicum si conciliaris, §. 28. inf. h. t. §. 2. sup. De her. inst. l. 64. ff. cod. l. 7. 26. de stat. hom. l. 5. 6. 7. de reb. dub. l. 16. §. fin. de leg. 1. l. 7. de l. 2. pugnaveris.

16. Ad §. 28. Idem tamen & ante institui heres potuit, & nunc potest.

Nempe ne usque inutiliter id factum censeatur. Neque enim hoc

eo pertinet, ut Iure civili valeat institutio ista (quippe quod nullo
jure civili potuit, l. 29. §. 15. De lib. & posth. her. inst.) sed ut
Prætor institutio bonorum possessionem largiatur, sec. l. 3. De bon.
poss. sec. tab. ut rectè hic monuit Cuj. post. Vigl. in §. 2. sup. De
her. inst. n. 3. & seqq. & convincit anthihæsis princ. inf. de bon.
poss. & l. 6. de inoff. test. in qua posthumum institui non tantum
posse, sed & debere I Cui docet, sic tamen ut institutio tantum pro-
ficiat ad bonorum possessionem adipiscendam. Errant itaque qui exi-
stimant non posse hic conjungi jus utrumque, Civile ac Prætorium,
cum hoc isti succenturiatum esse hac ipsa in specie doceat Imp. in d.
pr. inf. de bon. poss. facit d. l. 3. de bon. poss. sec. tab. l. 1. §. 12.
l. 6, l. ult. de ventr. in poss. mitt. Deinde & illud mihi tempera-
mentum necessarium videtur, ut ita demum posthumus institui pos-
sit, & institutus bonorum posses. sec. tabulas nanciscatur, si & qua
vel suus, vel legitimus heres futurus sit. In hoc justa ratio huiusmodi
institutionem sustinet, favor nempe testamenti, ne id vel rumpatur,
vel rescindatur, sec. d. l. 29. de lib. & post. d. l. 6. De inoff. test.
atque item testatoris, ne is præter eorum decedat intestatus, d. l. 6.
Probat id ipsum l. 1. §. 2. de vent. in poss. mit. Quæ toties ventrem
mitti in possessionem docet, quoties id quod in utero inter suos heredes
futurum sit. Item §. 13. d. l. 1. ubi cum Carboniano idem hoc Edi-
ctum confert Ulp. Atqui Carbonianum his demum competit, qui-
bus contra tabulas bonorum possessio competit, l. 1. §. 3. de Carbon.
ed. l. 20. de inoff. test. Eodem refer. l. pen. de Leg. 1. Ad istam
verò vocantur liberi tantum, ac sui qui s. v. f. & quidem eo ordine, quo
succedunt Iure civili, l. 1. §. 1. l. 4. §. 2. de bon. poss. c. tab. Atque
id innuere arbutror Imp. in d. pr. inf. de bon. poss. vers. quasi & Iu-
ri civili non incognitus. Proinde quod in d. l. 6. de ventr. in
poss. mit. & d. l. 3. de bon. poss. s. t. de posthumo extraneo & o-
mni dicitur, de isto velim intelligi, quicum quidem suus non sit, sed
futurus, prout in universo frè titulo, de lib. & posth. her. inst.
vox posthumus ad suum pertinet: quod ipsum notandum vel ideo, quia
facit quoque ad explicationem l. 9. §. 1. cod. qua alias & huic §. n.
solet obijci. Pender ex his explicatio, d. l. 16. §. f. de l. 1. l. 5. 6. 7. de
reb. dub. sup. th: prox. allegatarum: Item conciliatio §. 26. sup.

hinc, neque cum inter legata atque institutiones heredis differentia ob-
via sint plures. Legata strictè accipiuntur; Institutio benignè, l. 19.
de lib. & posth. Legata etsi pereant constat testamentum, institu-
tio si non valet, non item l. ult. de acq. v. om. her. Legatis Prae-
tor se non miscuit praeferquam in edict. de leg. praest. c. tab. b. poss.
pet. l. 1. cod. tit. Institutioni subinde se accommodavit, d. pr. de
bon. poss. inf. l. 1. de bon. poss. sec. tab. vide variè hic fluctuantes
Interpp. Vult. n. 32. Anth. Math. Hor. Alc. 6. parerg. 1. Don.
6. Com. 11.

17. *Ad §. fin.* Pænae causa inutiliter olim legabatur, non
item hodiè.

§. h. n. l. 1. ac tot. tit. D. & C. De his qu. pæn. nom. reb. cuius jus-
ris quæ fuerat ratio, quæque observantia, quid item pæna à conditio-
ne differi, tum quæ hodiè id valeat in his, quæ impossibilem vel pro-
brosam causam habeant, diximus pluribus 1. Annot. 1. quæ ad hunc
locum accommodasse facile erit, ne eadem bis edisserere cogamur
cum radio lectoris.

18. *Ad pr. de L. Falcid.* Lex Falcidia ipsorum testatorum
gratia est lata.

Id innuit non obscurè Imp. pr. h. n. ver. id quæ ipsorum: nec in-
elegantè si rationem, quæ subijcitur, spectes, nec sine scrupulo si con-
trariam aspicias. I. Idnamq. satis convenit, contra voluntatem te-
statoris induci l. Falcidia deductionem, l. Titia 86. ff. h. t. Quis
ergo pro eo ipso, ejusve in gratiam eandem dixerit inductam, cum so-
lum hoc, quod præter voluntatem meam fiat, etsi expediat, deterbo-
rem tamen rei causam mihi facere censeatur, ut notari solet ex l. ult.
ff. de ul. & habit. II. Si jus vetus spectemus, quod fuit ante Nov.
1. c. 1. nunquam permissum testatori huic legi derogare, arg. l. 55.
de leg. 1. l. 1. ff. h. t. l. 1. §. fin. ff. h. tit. At verò quæ pro testatore
recepta, in his maximè valuit idem, ut colligitur ex l. 1. 7. C. Ut
in possell. leg. sec. reg. l. pen. C. de pact. III. Ne quis hæreat, di-
sertè heredis gratia legem Falcidiam latam docet l. c. in l. 71 ff. h. t.
Unde passim in l. 22. 58. 59. 77. ff. h. t. l. 18. §. 8. Si quis omissi-
caus. test. beneficij appellatione venditur. Verim his omnibus me

explicatio lucem datura videtur, si non solum testatoris gratia dicamus legem placuisse, ut & veteres, quibus successit, sed & heredis: Illius precipue, huius propter istum: Illius ut testato decedat, huius ut premium aliquod aditionis ferat. Illius quidem voluntas parte quadam negligitur ac circumscribitur, sed ita ut potissima servetur. Cur ergo legi in testamentis militum locus nullus? sec. l. 17. §. f. ff. De test. mil.

19. Ad §. 1. Portionem legis Falcidia ipso iure penes heredem remanere verius est.

Præfiscinè enim ac prohibitive verba leg. Falcidia concepta fuerunt, ut ex l. 1. ff. h. tit. apparet: Tum legati vindicationis, in quo potissimum vera ac manifesta regula, l. 80 de leg. leg. 1. natura aliud vix ferre videtur. Quid enim? Ut contra legis vetitum acquiri legatum ipso iure legatario dicamus, contra l. 55. de leg. 1. l. 5. C. de legg. Confirmatur idem l. 73. §. fin. l. 82. vers. idemque erit, l. 49. l. 14. 16. ff. h. t. l. pen. C. eod. tit. cum & lex excepisse hanc partem dicatur eleganter in l. 67. ff. h. tit. ut visce versa augeri ipso iure legata, quæ deductionem, cui obnoxia esse caperant, effugiant, ut in l. 1. §. 13. l. 87. §. 5. ff. hoc tit. vide Aeg. Horrens. h. Ant. Fab. 4. Conj. 6. Diss. Cuj. 8. obs. 2. Duar. ad hunc tit. cap. 8. per l. 21. Ad SC. Trebellian. l. 15. 16. 80. in fin. ff. hoc tit. juncta l. 40. §. 1. de cond. indeb. l. 1. §. 11. ff. h. t.

20. Ad §. 1. In singulis heredibus ratio legis Falcidiae ponenda.

§. h. n. l. in singulis 77. ff. h. tit. Quaras cur in singulis, cum hic nullum periculum ne ad intestati causam res redigatur si forte alterius heredis pars onerata? Poterit nihilo secius testamentum sustineri à coheredibus, quibus reliqua hereditas accrescat, §. 7. sup. de her. inst. l. 47. ff. eod. tit. l. 5. De vulg. & pup. sublt. l. 1. §. 13. ff. h. t. Deinde si alterius portio exhausta sit, ab altero nihil relictum, utique eveniet ut nihil contra legem fecisse dici possit testator, qui dodrantem, de quo pr. h. t. & l. 1. ff. eod. non excessit. Adeo & lex, & legis ratio pariter hic cessare videntur. Resp. Dubitandum non est, quin leges, quibus legandi immoderata potestas circumscripta est, non solum testatoris,

testatoris, sed & heredis, ut diximus, adeoque & ipsorum legatario-
rum commodum respexerint. Singulorum enim pariter interest. Isti-
us ut testetur secure, Illius ut ne gratis adierit hereditatem, Horum
ut ubi totum non licet, partem saltem ferant ex liberalitate testatoris.
Iam verò Iuris veteris hac fuit regula, legata nominatim ab aliquo
heredem relicta non aliter deberi, quam si is heres extitisset, l. 29. §.
1. de leg. 2. Hinc fiebat, ut illo recusante ob nullum vel minimum
lucrum, sec. pr. h. tit. deficerent legata. Cui rei ut obviam iretur,
huc decursus est, ut in singulis heredibus ratio legis haberetur.

21. Ad §. 2. Quantitas verò patrimonij ad tempus mor-
tis redigitur.

§ h. tit. l. 15. §. 3. inf. l. 56. l. 73. ff. h. tit. Dub. tamen ratio hic
non una, nec levis, si de constituendo magis quam constituto jure qua-
reretur. I. Quidni enim tempus adveniens heri spectetur potius? Illo
certe maximè invitandi heredes videbantur, quo maximè deliberant:
Et quid si decreverit hereditas, utique periculum maximam ne de-
stituatur voluntas testatoris illis recusantibus, sec. princ. h. t. Pla-
nè & ipsorum heredum conditio eo tempore spectatur, l. 49. §. 1. de
her. instit. Responderi potest, computationem hanc repetitam esse
ex verbis legis, quæ extant in d. l. 1. h. t. conceptaque sunt in tem-
pus, cum quis moreretur. Deinde si decreverint bona, superesse
remedium patrimonij cum ipsis heredibus, sec. §. h. n. in f. Denique
& adventitios casus rarissimos in consilium advocari, l. 6. Qui & à
quib. manum. l. 56. de C. & D. Iure autem novissimo difficultas
hæc omnis sublata est concessa legatariis quasi aditione hereditatis,
in Nov. x. c. 1. §. 1. Atque hæc ratione defendi non insulse videtur
ea ipsa constitutio, quæ à præfractis Interpp. tantum non deridetur
ac vellicatur toties. II. Nonne sup. §. 16. de leg. traditum, rem
legatam legatario decedere. Resp. Nodum hunc eleganter explicat
JC. in l. 13. §. 2. ff. h. t. Corporum seu rerum legatarum damna ad
legatarios pertinere, ceterarum ad heredem, fac. l. 24. ff. ff. h. tit. III.
Tempus adita hereditatis spectari nuncupatim Iul. scripsit l. 83. ff.
h. t. Resp. Agit Iul. de peculio, de quo videm Marcell. in l. 56.
cod. & Papin. in l. 50. §. 1. de pecul. Atque cisi dissentire ex pro-
fisso

Compositoribus id mandatum uti vetera novis miscerent & confor-
marent. Alioqui propius verò sentire videbitur, qui d. l. 1. inter-
pretetur de ex æquatione ceterarum rerum præter substantiam atque
effectus ejus naturales, quæ demum ab Imp. sic confusa sunt invicem,
ut nulla hodie inter legata ac fideicommissa differentia occurrat, nisi
quæ in nominis sono ac formula scribendi. Vide varios hic Cuj. 8.
obl. 4. Ant. Fab. 6. Conj. 3. & alios apud D. Lyel. Membr. 4. 1.
Arum. h. ph. 14.

5. Ad §. Legari possunt etiam res alienæ:

§. h. n. l. 10. C. cod. tit. Rat. dub. afferuntur hic vulgò ex l. 20.
C. cod. l. 45. 120. De R. l. l. 120. verb. sua rei. De V. S. l. 39. de
man. test. l. 83. de V. S. l. 11. C. de contr. emt. de quibus facile se
quivis extricet, qui §. h. n. benè expendere: quamvis & alia hic a-
nimadversione opus, quæ ab interpretibus neglecta, suo loco pertra-
ctabitur.

6. Et quævis adeò, quarum legatarius commercium
habeat.

§. h. n. l. 39. §. fin. de leg. 1. junct. §. fin. sup. De ul & hab. con-
fer l. 114. §. de leg. 1. l. 40. cod. l. 11. §. 16. de leg. 3. l. 42. 49. §. 2.
3. cod. De quibus variè nostri, vide plenè Gadd. de contr. stip. c.
6. n. 118.

7. Ad §. 6. Duæ causæ lucrativæ in unam eandemq;
rem concurrere ne possint legibus cautum est.

§. h. n. l. 17. 18. 19. de O. & A. l. 48. §. 1. de vulg. & pup. subst.
1. Sed hoc cum de specie agitur, sec. d. l. 17. & l. 34 §. 3. de leg. 1.
& parte eadem, l. 93. cod. l. 66. §. 1. 2. de leg. 2. Nam si in genere
res relicta, aut si quantitas legata hoc tantum spectatur, an eodem te-
stamento relicta, ut si bis præstari voluit testator ita præstetur l. 14. §.
2. 3. 4. c. 6. de l. 1. l. 21. de prob. Ex duobus testam. sine dubio
bis peti potest dd. 11. Differentia ratio redditur in d. l. 34. §. 2. Quod
eadem res sæpius præstari nequeat, ut nec acquiri §. 10. inf. h. t. l. 3.
§. 4. De acq. vel am. poss. Quæ occasione admonendi sumus, non
eam esse h. §. n. sententiam, quasi duæ causæ onerosæ concurrere sim-
pliciter possint, & per eas sæpius res queratur, sed tantum ut confi-
statur.

stat hactenus legatum, quò petatur id quod absit pr. §. h. n. II. Va-
 let quoque hac regula tum potissimum, quando perfecte res cuiusque
 facta est, ut suggerit Iul. in l. 82. & Africam. in l. 108. §. 1. de leg.
 1. ac nihil absit legatario, alioqui namque id consequetur actione ex
 testamento, d. l. 34. §. 1. l. 84. §. 5. d. l. 108 § 4. 5. de leg 1. III. Ad-
 mittis quoque eadem benigniorem interpretationem, ut si ante asti-
 mationem consecutus sim supersit legati petusio, ut in fine §. h. n. in-
 fert Imp. cum duobus, h. e. duorum testamentis relictum est, fac. l. 86.
 §. 1. cod. tit. l. 88. §. 7. de l. 2. Itaque & d. l. 34. §. 2. in qua bis peti
 posse IC. resp. & l. 53. §. 2. cod. ubi fore dubio valere hoc legatum
 traditur sec. explicationem Imp. h. §. 11. accipienda. IV. Nec ob-
 stat l. 84. §. 2. cod. qua Iul. exceptione repelli cum docet, qui pretio
 siue astimatione contentus non sit. Id namque oportune de eo capietur,
 qui compensandi animo legavit, quod deberet, quique semel tantum
 ad legatarium pervenire voluit, ut loquitur IC. in d. l. 86. §. 1. Con-
 sequens hinc est, malè ab Ant. Fab. 12. Conj. 18. emendari &
 explicari d. l. 84. §. 5. confer d. l. 34. §. 7. l. 45. de leg. 1. l. 29. De
 act. emt. l. 5. Ad l. Falcid.

3. Ad §. Inter conjunctos verbis tantum,

Colligitur id ac convincitur partim ratione, partim textu. I. Hic
 apertus satis in l. 16. §. fin. de leg. 1, in qua non tantum qui verbis
 ac re conjunctus est, sed & cui virilis pars data, h. e. qui verbis tan-
 tum conjunctus, sec. l. 142. de V. S. totum vindicare ducitur.

II. Item in §. h. n. & l. un. §. 11. C. de cad. toll. quibus genera-
 liter atque indistinctè conjunctis id juris ascribitur, talis autem &
 qui verbis tantum sec. d. l. 141. in unum compacti. III. Hi ipsi

preferuntur re conjunctis, l. 89. de leg. 3. Id verò ut fiat impossibile
 si à jure accrescendi hos arceas, cum isti admittantur, sec. §. h. n. d. l.
 un. §. 11. IV. Ratio hac est, quæ paucos advertit: Quod testator eo-
 ipso quod legat, censeatur noluisse heredum ut res essent, l. ult. C. de
 commun. serv. man. facit l. 3. C. Com. de leg. & fid. §. 1. sup. de
 donat. ut si vel unus legatariorum supersit, qui capere possit, exclus-
 dantur heredes ex tacita defuncti voluntate. V. Unde in l. 34 De leg.
 1. unius personæ vice conjuncti omnes funguntur. VI. Etsi partium

re nec

re nec separatim singulis partes dari consentur, sed eadem res ipsam relinqui, utpote quibus non tam partes quam res simul assignetur: confer l. 1. De us. acc. l. pen. cod. l. 80. de l. 3. In contrarium tamen complura afferuntur, (1.) §. h. n. ubi nulla horum mentio, (2) l. 80. de de leg. 3. utpote cuius definitio ad eos non videtur pertinere, in quibus partes ab initio expressa. (3.) l. 3. de V. usufr. accresc. (4.) l. 16. pr. de Leg. 1. (5.) l. 67. de her. inst. l. 17. §. 1. cod. (6.) l. 1. §. fin. l. 2. l. pen. de V. usufr. accresc. (7.) l. 19. de Leg. 2. (8.) l. 110. de V. O. (9.) l. 16. de cond. & dem. l. 4. §. 9. l. 1. §. 2. de leg. 3. de quibus in palæstra. Unum addo, Non ferendos videri, qui aliud in usufructum admittant. Quasi verò hic facilius ad proprietatem revertatur ex ratione, §. 1. 3. sup. de V. usufr. l. 3. §. 1. cod. Imò verò cum de accrescendi jure quaritur, contra se omnia habent. Cetera res sive proprietates eo solo tempore, quo vindicantur, usufructus etiam constitutus, ac demum ab altero amissus jus accrescendi admittit, d. l. 1. §. 3. De usufr. accresc. & quod magis est etiam in re. petitione, sec. l. 3. §. 1. Quib. mod. us. v. v. am. confer varietate hac de re differentes Forn. & Gadd. n. 9. ad d. l. 142. De V. S. D. Bronc. 3. Enant 65. Cuj. 15. obs. 24. & 24. obs. 34. Ant. Fabr. 6. Conj. 1. D. Arum h. th. 11.

9. Item, re tantum conjunctis non minus locum habet Ius accrescendi.

§. h. n. d. l. 3. de usufr. accresc. l. 89. de leg. 3. l. 41. de leg. 1. l. 30. de C. & D. d. l. un. §. 11. C. de cad. toll. ex qua ut & Ulp. in frag. lit. 24. §. 11. 12. Caj. 2. Inst. §. §. 5. colligimus in legato vindicationis id olim valuisse: secus in damnatione, qua solidum singulis tribuebat, ut in l. 13. §. fin. de leg. 2. Diligenter tamen & hic spectanda voluntas, l. 33. De leg. 1. l. 5. de adim. leg. Dices Imp. in d. l. un. §. 11. Ius non decrescendi hic potius admittere, verb. nec aliis accrescit: & verb. sed apud ipsum qui habet solida remanens, nullius concursu diminuat. Resp. Eodem modo in l. 10. de leg. 3. respondet IC: non minui legatum in conjuncto re ac verbis, in quo propterea nemo quis dixerit jus non decrescendi locum habere. Deinde non eo minus jus accrescendi admittit, si initio dicantur solidum habere, confer d. l. 3. De usufr. accresc.

crefc. l. 80. de leg. 3. cum d. §. 11. Denique loquitur Imp. in dd. verb. de legato damnationis, in quo cum olim jus accrescendi cessaret, forte vestigium aliquod retineri voluerit, ut ita Barr. & Dd. communis opinio cum recentiorum placitis concilietur. Illud denique observandum Compositores hac in parte Ius vetus novo accommodasse videri in l. 10. de leg. 3. & l. 14. de uf. & usufr. leg.

10. Quàm in rei & nominis complexu junctis.

§. h. n. d. l. 124. de V. S. l. 5. §. fin. l. 7. de reb. dub. l. 16. pr. & §. fin. de leg. 1. l. 1. §. l. 3. de usufr. accresc. l. 26. §. fin. De uf. & uf. leg. d. l. un. §. 11. l. 59. de leg. 2. l. 10. l. 80. 89. de leg. 3. Olim tamen & hic distingui oportuit inter legata damnationis & vindic. sec. Vlp. in d. §. 11. 12. cujus distinctionis usus in vestigiis Iuris veteris, quæ in Pandectis extant. Alioqui enim pugnare cum II. sup. allatis videantur, l. 74. de cond. & dem. l. 34. §. 9. l. 84. §. 8. de leg. 1. l. 55. de leg. 2. l. 3. §. 1. de leg. præst. c. tab. b. p. per. l. 57. §. 1. de V. S. quas si de legatis damnationis interpreteris, nihil pugna supererit, nec necesse erit effugia ista quasitum ire, quæ Interpp. plerique,

11. Ad §. 9. Rectissimè §. h. n. & fundum peti a, & usumfructum in petitione servitutis locum obtinere traditur.

a) Contra disputat Fab. 4. Conj. 14. sed ineptè, ut pleraque ejus generis, quæ contra Tribonianum. Movetur his fere. Quod frustra quis fundum, ut rem quancunque petat, quam penes se habet, facit l. 1. §. p. uti possid. II. Quia id à Iuliano in d. l. 82. §. 2. de l. 1. minime scriptum. III. Quia nec alio juris nostri loco idem traditum. Verùm hæc pluribus consultavimus lib. 1. Annotat. 18. ex l. 19. de O. & A. l. 27. de Solut. l. 84. §. 5. de Reg. 1. adde hic D. Arum. 15. & D. Lycl. 6. Membz. 2.

b) h. e. Ut qui fundum petit, censeatur talem petere hac casu à quo absit usufructus, atque ut usufructus intellectu separetur, tanquam servitus etiamnum existens, ab ipso fundo. Ratio est hæc, quod in judicijs ambigua atque generalis oratio sic accipitur, quæ actori est utilior, l. 66. de Iud. ac prout is sensisse dicetur, l. 83. §. 1. de V. S. Q. Ejusmodi interpretatio hic necessaria ne malè agere ac proinde cau-

sa cadere consentur sec. §. 13. de A&T. At qui fundum petit, utrumque dicere videtur (ambigua uti oratione) & quæ usum fructum complectitur fundi appellatio, ut in l. 10. 19. de Vl. & usufr. leg. & p'issim, & quæ nudam proprietatem designat, sec. l. 25. de V.S.

12. Ad §. 14. Debitum purum non usque inutiliter legatur à debitore.

Olim sic, quoties simpliciter legatum esset, cum nec modo, nec conditione, nec emolumento differret ab ipso debito, sec. .28. de Leg. 1. l. 66. de Leg. 2. l. 25. de Lib. leg. §. h. n. Id hodie non perinde dici potest, postquam Imp. & species legatorum confudit, & in rem actione indulgit, & jus hypothecæ tacita in l. 1. 2. C. Com. de Leg. & fid. quarum rerum vis atque utilitas plerumque multa: indeq, adeo & differre, & naturaliter plenius esse legatum semper dici potest.

13. Ad §. 15. Dotis debitive, aut alterius rei relicta quantitate certa, quamvis falso demonstrata, debetur legatum.

arg. §. h. n. l. 75. §. 1. de leg. 1. l. 25. de lib. leg. Ratio est, quod ubi quantitas expressa est cetera demonstrationis loco censantur, dd. ll. l. 3. ult. C. Fals. caus. ad. In hac verò dudum placuit regula, quæ traditur §. 3. inf. h. t. l. 33. de cond. & dem. Refragari tamen non unus juris apex videtur. I. Negat namque IC. in l. 72. §. fin. de C. & D. falsam demonstrationem facere legatum. At in his speciebus nihil nisi demonstratio facere videtur ut & legatum sit ac debeatur, quippe cum res nulla sape subsit, ut §. h. n. & d. l. 75. §. 1. d. l. 26. satis innuunt. R. Ideo negat IC. in d. §. fin. falsam dem. legatum facere, quia voluntas decrat, verū idque suavit. At in proposito animus ac voluntas relinquendi apparet, etsi adjunctione falsa vel erronea relictum describat. II. Videtur obstare, quod mox in d. l. 75 §. 2. IC. subjicit in hoc legato, Decem quæ Titius debet, nihil esse, ut nec in isto, Titio decem quæ mihi Sejus debet, si nihil debeatur. At utrumque hoc nihil ab istis superioribus distat. Resp. Largiter refert legem, quod me debere, an quod mihi deberi significo. Isto casu quantitas magis designatur quam debitum, et quidem ea quæ in bonis, hereditate mea futura, eoq, praestari potest, etsi nihil debeam: Eloc autem

rem casu designatur magis debitum quam quantitas, arg. d. l. 15 & quod in rerum natura non est, cog. nec praestari possit, d. l. 25. facit l. 11. §. 13. de leg. 3. quod non satis videtur attendisse Accurs. in d. l. 75. §. 2. III. Pugnare dixeris, quod respond. Ulp. in l. 1. §. 7. de dot. praeleg. Si quis ita legaverit, Decem quæ in arca habeo, vel, quæ ille apud me deposuit, si nulla sint nihil deberi. Hic enim & quantitas expressæ, & nihil nisi falsa demonstratio obesse videtur quominus valeat, contra quam defendimus ex d. l. 75. §. 1. d. l. 25. & §. h. n. §. 30 inf. Resp. in d. l. 1. §. 7. propterea nihil debetur, quia testator non de quantitate, sed de corporibus senserit, ut arguunt verba Itri, quia nulla corpora sunt. Dispar itaque istius loci causa & ratio, valeretq; legatum, si de quantitate cogitasset testator, arg. l. 88. §. 10. de leg. 2. ut pluribus exposui 1. Annot. 16.

14. Ad §. 22. In legato generis electio est legatarij.

Hodie, postquam ei actionum copia facta promiscue in l. 1. C. C. de leg. Olim eam ob causam soli, cui per vindicandi modum res legata esset, id juris tantum, arg. l. 108. §. 2. de leg. 1. Ulp. in frag. tit. 24. §. 13. ubi Cuj. confer. §. h. n. l. 13. 29. §. 1. l. 34. §. pen. l. 37. de leg. 1. l. 19. 43. §. fin. de leg. 2. l. 2. §. 1. de opr. leg. Excipe, nisi aliud dixerit testator, §. h. n. Nisi de certo corpore cogitarit, ut in d. l. 37. §. 1. l. 39. §. 6. cod. Nisi in quantitate consistat legatum, l. 14. §. fin. de leg. 1. l. 73. de leg. 3. l. 4. de trit. frum. ob. leg. Adde eleganter hac explicantem Clariss. V. ac I. C. celeberrimum D. Everardum Bronchorst. Iuris Pr. Professore primarium in Academia Lugdunensi, præceptorem quondam nostrum, 3. Enant. 49. Pac. h. & 66 enant. 16. Fab. 6. Conj. 1.

15. Ad §. 26. Posthumus alieno inutiliter olim legatur.

§. h. n. quicum si conciliaris, §. 28. inf. h. t. §. 2. sup. De her. inst. l. 64. ff. cod. l. 7. 26. de stat. hom. l. 5. 6. 7. de reb. dub. l. 16. §. fin. de leg. 1. l. 7. de l. 2. pugnaveris.

16. Ad §. 28. Idem tamen & ante institui heres potuit, & nunc potest.

Nempe ne usque inutiliter id factum censeatur. Neque enim hoc

eo pertinet, ut Iure civili valeat institutio ista (quippe quod nullo
jure civili potuit, l. 29. §. 15. De lib. & posth. her. inst.) sed ut
Prator instituto bonorum possessionem largiatur, sec. l. 3. De bon.
poss. sec. tab. ut rectè hic monuit Cuij. post. Vigl. in §. 2. sup. De
her. inst. n. 3. & seqq. & convincit anthihesis princ. inf. de bon.
poss. & l. 6. de inoff. test. in qua posthumum institui non tantum
posse, sed & debere I Cui docet, sic tamen ut institutio tantum pro-
ficiat ad bonorum possessionem adipiscendam. Errant itaque qui exi-
stimant non posse hic conjungi jus utrumque, Civile ac Pratorium,
cum hoc isti succenturiatum esse hac ipsa in specie doceat Imp. in d.
pr. inf. de bon. poss. facit d. l. 3. de bon. poss. sec. tab. l. 1. §. 12.
l. 6, l. ult. de ventr. in poss. mitt. Deinde & illud mihi tempera-
mentum necessarium videtur, ut ita demum posthumus institui pos-
sit, & institutus bonorum possess. sec. tabulas nanciscatur, si & qua
vel suus, vel legitimus heres futurus sit. In hoc justa ratio huiusmodi
institutionem sustinet, favor nempe testamenti, ne id vel rumpatur,
vel rescindatur, sec. d. l. 29. de lib. & post. d. l. 6. De inoff. test.
atque item testatoris, ne is præter votum decedat intestatus, d. l. 6.
Probat id ipsum l. 1. §. 2. de vent. in poss. mit. Qua toties ventrem
mitti in possessionem docet, quoties id quod in utero inter suos heredes
futurum sit. Item §. 13. d. l. 1. ubi cum Carboniano idem hoc Edi-
ctum confert Ulp. Atqui Carbonianum his demum competit, qui-
bus contra tabulas bonorum possessio competit, l. 1. §. 3. de Carbon.
ed. l. 20. de inoff. test. Eodem refer. l. pen. de Leg. 1. Ad istam
verò vocantur liberi tantum, ac sui qui s. v. f. & quidem eo ordine, quo
succedunt Iure civili, l. 1. §. 1. l. 4. §. 2. de bon. poss. c. tab. Atque
id innuere arbutor Imp. in d. pr. inf. de bon. poss. vers. quasi & Iu-
ri civili non incognitus. Proinde quod in d. l. 6. de ventr. in
poss. mit. & d. l. 3. de bon. poss. l. 1. de posthumo extraneo & o-
mni dicitur, de isto velim intelligi, qui cum quidem suus non fit, sed
futurus, prout in universo ferè titulo, de lib. & posth. her. inst.
vox posthumi ad Suum pertinet: quod ipsum notandum vel ideo, quia
facit quoque ad explicationem l. 9. §. 1. cod. qua alias & huic §. n.
solet obijci. Pendet ex his explicatio, d. l. 16. §. f. de l. 1. l. 5. 6. 7. de
reb. dub. sup. th: prox. allegatarum: Item conciliatio §. 26. sup.

h. t. utique cum inter legata atque institutiones heredis differentia ob-
 vie sint plures. Legata stricte accipiuntur: Institutio benigne, l. 19.
 de lib. & posth. Legata etsi perenni constat testamentum, institu-
 tio si non valet, non item l. ult. de acq. v. om. her. Legatis Pra-
 tor se non miscuit praterquam in edict. de leg. prael. c. tab. b. poss.
 pet. l. 1. cod. tit. Institutioni subinde se accommodavit, d. pr. de
 bon. poss. inf. l. 1. de bon. poss. sec. tab. vide varie hic fluctuantes
 Interpp. Vult. n. 32. Amb. Math. Flor. Alc. 6. paterg. 1. Don.
 6. Com. 11.

17. *Ad §. fin. Pænæ causa inutiliter olim legabatur, non
 item hodiè.*

§. h. n. l. 1. ac tot. tit. D. & C. De his qu. pæn. nom. reb. cuius ju-
 ris quæ fuerat ratio, quæque observantia, quid uem pænâ conditio-
 ne differt, tum quâ hodiè id valet in his, quæ impossibilem vel pro-
 brosum causam habeant, diximus pluribus 1. Annot. 1. quæ ad hunc
 locum accommodasse facile erit, ne eadem bis edisserere cogamur
 cum radio lectoris.

18. *Ad pr. de L. Falcid. Lex Falcidia ipsorum testatorum
 gratia est lata.*

*Id innuit non obscure Imp. pr. h. n. vers. idque ipsorum: nec in-
 eleganter si rationem, quæ subijcitur, spectes, nec sine scrupulosis con-
 trariam aspicias. I. Idnamq. satis convenit, contra voluntatem te-
 statoris induci l. Falcidiz deductionem, l. Titia 86. ff. h. t. Quis
 ergo pro eo ipso, ejusve in gratiam eandem dixeris inductam, cum to-
 tum hoc, quod præter voluntatem meam fiat, etsi expediat, deterio-
 rem tamen rei causam mihi facere censeatur, ut notari solet ex l. ult.
 ff. de ul. & habit. II. Si jus vetus spectemus, quod fuit ante Nov.
 1. c. 1. nunquam permissum testatori huic legi derogare, arg. l. 55.
 de leg. 1. l. 1. ff. h. t. l. 15. §. fin. ff. h. tit. At verò quæ pro testatore
 recepta, in his maxime valuit idem, ut colligitur ex l. 1. 7. C. Ut
 in poss. leg. sec. reg. l. pen. C. de pact. III. Ne quis hæreat, di-
 scribere heredis gratia legem Falcidiam latam docet l. c. in l. 71 ff. h. t.
 Unde passim in l. 22. 58. 59. 77. ff. h. t. l. 18. §. 8. Si quis oruiss.
 causi, test. beneficij appellatione venditatur. Verim his omnibus una*

explicatio lucem datura videtur, si non solum testatoris gratia dicamus legem placuisse, ut & veteres, quibus successit, sed & heredis: Illius precipue, huius propter istum: Illius ut testator decedat, huius ut premium aliquod aditionis ferat. Illius quidem voluntas parte quadam negligitur ac circumscribitur, sed ita ut potissima servetur. Cur ergo legi in testamentis militum locus nullus? sec. l. 17. §. f. ff. De test. mil.

19. Ad §. 1. Portionem legis Falcidiae ipso iure penes heredem remanere verius est.

Præfiscinè enim ac prohibitive verba leg. Falcidia concepta fuerunt, ut ex l. 1. ff. h. tit. apparet: Tum legati vindicationis, in quo potissimum vera ac manifesta regula, l. 80 de leg. leg. 1. natura aliud vix ferre videtur. Quid enim? Ut contra legis vetitum acquiri legatum ipso iure legatario dicamus, contra l. 55. de leg. 1. l. 5. C. de legg. Confirmatur idem l. 73. §. fin. l. 82. vers. idemque erit, l. 49. l. 14. 16. ff. h. t. l. pen. C. cod. tit. cum & lex excepisse hanc partem dicatur eleganter in l. 67. ff. h. tit. ut vice versa augeri ipso iure legata, qua deductionem, cui obnoxia esse caperant, effugimus, ut in l. 1. §. 13. l. 87. §. 5. ff. hoc tit. vide Aeg. Hortens. h. Ant. Fab. 4. Conj. 6 Diss. Cuj. 8. obs. 2. Duar. ad hunc tit. cap. 8. per l. 21. Ad SC. Trebellian. l. 15. 16. 80. in fin. ff. hoc tit. iuncta l. 40. §. 1. de cond. indeb. l. 1. §. 11. ff. h. t.

20. Ad §. 1. In singulis heredibus ratio legis Falcidiae ponenda.

§. h. n. l. in singulis 77. ff. h. tit. Quæras cur in singulis, cum hic nullum periculum ne ad intestati causam res redigatur si forte alterius heredis pars onerata? Poterit nihilo secius testamentum sustineri à coheredibus, quibus reliqua hereditas accrescat, §. 7. sup. de her. inst. l. 47. ff. cod. tit. l. 5. De vulg. & pup. subst. l. 1. §. 13. ff. h. t. Deinde si alterius portio exhausta sit, ab altero nihil relictum, utique eveniet ut nihil contra legem fecisse dici possit testator, qui dodrantem, de quo pr. h. t. & l. 1. ff. cod. non excessit. Adeo & lex, & legis ratio pariter hic cessare videntur. Resp. Dubitandum non est, quin leges, quibus legandi immoderata potestas circumscripta est, non solum restatoria,

testatoris, sed & heredis, ut diximus, adeoque & ipsorum legatario-
rum commodum respexerint. Singulorum enim pariter interest. Isti-
us ut testetur secure, Illius ut ne gratis adierit hereditatem, Horum
ut ubi totum non licet, partem saltem ferant ex liberalitate testatoris.
Iam verò Iuris veteris hac fuit regula, legata nominatim ab aliquo
heredem relicta non aliter deberi, quam si is heres exiitisset, l. 29. §.
1. de leg. 2. Hinc fiebat, ut illo recusante ob nullum vel minimum
lucrum, sec. pr. h. tit. deficerent legata. Cui rei ut obviam iretur,
huc decursum est, ut in singulis heredibus ratio legis hiberetur.

21. Ad §. 2. Quantitas verò patrimonij ad tempus mor-
tis redigitur.

§ h. n. l. 15. §. 3. inf. l. 56. l. 73. ff. h. tit. Dub. tamen ratio hic
non una, nec levis, si de constituendo magis quam constituto iure qua-
reretur. I. Quidni enim tempus advennda her. spectetur potius? Illo
certe maxime invitandi heredes videbantur, quo maxime deliberant:
Et quid si decreverit hereditas, utique periculum maximum ne de-
stituatur voluntas testatoris illis recusantibus, sec. princ. h. t. Pla-
nè & ipsorum heredum conditio eo tempore spectatur, l. 49. §. 1. de
her. instit. Responderi potest, computationem hanc repetitam esse
ex verbis legis, quæ extant in d. l. 1. h. t. conceptaque sunt in tem-
pus, cum quis moreretur. Deinde si decreverint bona, superesse
remedium pactionis cum ipsis heredibus, sec. §. h. n. in f. Denique
& adventitios casus rarius in consilium advocari, l. 6. Qui & à
quib. manum. l. 56. de C. & D. Iure autem novissimo difficultas
hæc omnis sublata est concessa legatariis quasi aditione hereditatis,
in Nov. I. c. 1. §. 1. Atque hac ratione defendi non insulsè videtur
ea ipsa constitutio, quæ à præfractis Interpp. tantum non deridetur
ac vellicatur toties. II. Nonne sup. §. 16. de leg. traditum, rem
legatam legatario decedere. Resp. Nodum hunc eleganter explicat
Iul. in l. 13. §. 2. ff. h. t. Corporum seu rerum legatarum damna ad
legatarios pertinere, ceterarum ad heredem, fac. l. 24. ff. ff. h. 111.
Tempus adita hereditatis spectari nuncupatim Iul. scripsit l. 83. ff.
h. t. Resp. Agit Iul. de peculio, de quo videm Marcell. in l. 56.
cod. & Papin. in l. 50. §. 1. de pecul. Atque cisi dissentire ex pro-
fisso

fecto quibusdam consonant. *Mibi tamen ex §. 1. 2. d. l. 56. concilia-*
cionis pacisq, quo idam lumen affulgere videtur. Putemus Iulian. lo-
qui de peculio, quod autem, Marcell. ac Papir. de eo, quod im-
minutum sit, & confecta res erit.

22. *Ad pr. De fideic. hered. Quid? Tractatio a, atque item*
origo b fideicommissorum hoc loco satin' iustæ? Sic.

a) *Agitur hic serie quadam de modis acquirendi dominij, sec.*
§. 1. 1. supr. de ter. div. & quidem singularium rerum, §. fin. sup.
De ul. & hab. pr. sup. de leg. At in fideicommissis & maxime
universalibus, de quibus h. tit. utrumque contra se habere videtur.
I. Nam & Iul. in l. 3. Si usufr. pet. non nisi possessionem per fi-
deicomm. queri docet, atque eam ipsam non nisi per traditionem, quo
fit ut ad causas potius traditionis prævia, sec. l. 3. 1. de acq. ter. dom.
quam acquisitiones referenda fid. veniant. II. Idemque in confesso uni-
versitatem rerum per fideic. acquiri, arg. pr. & tit. h. l. 1. 37. 63.
ff. Ad S. C. Trebell. Resp. ad l. Iul. in d. l. 3. nondum satis in-
telligi, & quod ad Ius Digg. attinet à quibusdam, distingui Boni-
tarium dominium à Quiritario: Non hoc quidem, sed istud quasi-
tum fuisse fideicommissario, sec. l. 42. de Vfur. vide Ant. Fab. 7.
Conj. 4. Ex æquatione autem à Iust. indulta, in l. 2. C. Com.
de leg. §. 2. supr. De leg. atque item sublata distinctione dominij
in l. un. C. de nud. jur. quiri. toll. eodem modo atque idem, quod
in legatis, dominium transferri, d. l. 2. II. Porro quod universitas ac-
quiratur itidem accipi atque excusari convenit, atque Imp. in pr. inf.
de leg. & de donatione sup. dis. 17. th. 2. Satius visum imo eodemq,
loco de fideicommissis agere, quam pluribus, & isto maxime ubi pro-
miscuè de modis ipsis ageretur sec. d. pr. de leg.

b) *Explicat eam Imp. pr. h. n. vers. Quibus enim non pote-*
rant: Sed eà ipsa, si verum amamus, quid aliud quàm fraus legibus
facta, quesitaq, contra l. 29. 30. de legg. l. 21. §. 1. de iur. & cur.
dar. Vnde & tacita istiusmodi fideicommissa legibus maxime vindi-
cata, l. 103. de leg. 1. l. 10. 11. De his q. ut ind. auf. l. 1. de I.
fello. Resp. Imp. ijs verbis occasionem primam designare, ex qua po-
stea usus fideic. iustus manarit, vers. seq. Sic enim ex malis moribus
bona leges. Quod olim itaque inventum, ut quibus jure non liceret, id
postea.

postea applicitū, ut ijs, quibus factū non possent quod velent relinquere,
consulerent sec. pr. inf. De codic. iuncta l. 8. §. 2. ff. de jur. codic.

23. Ad §. 5. vers. ex singulis. Quæritur ex Trebelliano
SC. An ex l. Falcidia retentio in singularibus fideicom-
missis procedat?

Neque frustra de eo laboratur, propter diversam utriusque de-
ductionis causam, de qua in l. 91. Ad leg. Falcid. Verba §. n. ob-
servantur sunt, ac dubium, An ad proxima, ubi l. Falc mentio, an ad
precedentia referenda: An vox (eadem) qualitatis, an essentia no-
tam sapiat. Veruntamen probabilius arbitror retentionem ex singu-
lis rebus nominatim Pegasiano SC. permissam, sec. §. h. n. & l. 2.
§. quintus, C. de vet. iur. enucl. ceterum eandem interpretatio-
ne postea cum falcidia confusam exaquantamq. fuisse. Per omnia nam-
que exaquantata esse legata fideicommissis Vlp. in l. 1. de leg. 1. docet,
& quod attendi hic velim in d. l. 91. de universilibus fideicommissis
agit IC. Sed, inquit, in fideicommissaria hereditate restituen-
da: facit quoque l. 1. ff. Ad S. C. Trebell. qua moventur Ias. Rip. &
alii apud Faehin. 4. contr. 12. qui tamen ipse contrarium incutit.
Diff. aliter Cuj. 8. obs. 4.

24. Ad §. 7. vers. pro rata portione. An & legatorum ac
fideicom. singularium actiones pro rata dividantur inter
heredem & fideicommissarium? Disting.

Anceps hac controversia propter repugnantiam hac in parte leges:
Nam in l. 1. §. ult. l. 2. l. 3. ff. Ad SC. Trebell. l. ult. C. cod.
perspicue traditum ac constitutum legataris ac fideicommissa-
rijs, quibus specialiter quid relictum sit, in fideicommissarium, cui
hereditas restituta sit actionem dandam. At in l. 2. C. cod. tit. d.
l. 1. §. pen. ff. cod. scindi legatorum onera, eorumq. prestationem
cum successionis onus ad eum, cui ex Trebell. restituta est, pro com-
petenti portione spectare rescriptum responsumq. Variant hic Accurs.
in d. l. 2. & l. ult. C. Ad SC. Trebell. Pac. ad §. h. n. Fach. 4.
Contr. 8. conclus. 1. Quid si dicamus interesse, ab herede vel
fideicommissario relictā sint, an simpliciter: si ab istis, non dubitandū
quin, à quo data sunt, is prestare cogatur: Si simpliciter, referre an

ante fideicommissum de universitate ascripta sunt legata vel fid. specialia, an post. Hoc casu fideicommissarium dependere, sec. d. l. 2. 3. d. l. ult. (nam d. l. 1. § ult. alia est ratio) Iste, pro rata dividi, sec. d. l. 1. §. pen. d. l. 2. §. h. n.

25. *Ad § fin* An in casu §. h. n. Iusjurandum referri possit ab ipso herede? Neg.

Cum Accurs. & Dd. commun. h. l. & in l. ult. C. de Fideic. quā lege omnes fatentur Ius novum & valde singulare contineri, arg. l. ult. §. fin. C. de codicill. Vnde idonē colligitur cessare hic invero, arg. l. 14. 15. De ll. communem juris regulam de referendo Iurejurando, de qua in l. 34 §. 6. 7. l. 38. ff. de Iurejur. l. 9. C. de reb. cred. & Iurejur. itemque de recusando eo, sec. l. 14. §. 3. l. ult. C. cod. tit. Et ratio quidem iusta in promptu, Quod heres hac in specie jures de conscientia sua, quam servari fideicommissario difficile, cognoscere penitus in viro illo s. pē impossibile. Ex quo simul cognoscitur d. l. ult. et §. h. n. tum potissimum locum habere, cum defunctus pro solennitate presentis heredis fidem & conscientiam elegerit, non si forte absente illo mentem suam ostenderit. Hoc namque casu jure summo valebit reg. d. l. ult. §. fin. C. de codic. arg. d. l. ult. vers. ne quid fallit. Diff. Sylv. h. & post Ang. & Sal. Uand. 2. quæst. 14.

26. *Ad §. 1. De Codic.* Codicilli ante testamentum facti valent, si appareat testatorem à voluntate, quam in istis expresserat, non recessisse.

Ita Imp. h. §. n. rescriptum refert à Severo atque Antonino, sed non sine multa difficultate. I. Namq; vix dignosci potest quid hoc rescriptum discrepet à sententia Papiniani, à qua separat idem per adversativam Imp. h. §. n. vers. sed divi. Maxime cum ejusdem Pap. responsum, quod extat in l. 5. ff. h. tit. planè huic rescripto congruere videatur. Resp. Papinianum factum desiderasse, ut vel confirmaretur, vel retineretur, idque specialiter voluntas prior, d. l. 5. & §. h. n. Verum Rescriptum Sev. & Ant. conceptum potius in non factum, ut sic dicam, uti satis esset, si appareat, & generaliter quidem non recessum esse ab ista priori. Atqui ut inter velle ac nolle medium putatur non nolle l. 3. de R. l. Ita & inter confirmare seu retinere ac Mutare

Mutare mediū cuiusdam rationem obtinet, non recedere. Ex quo facile quid inter Pap. sententiam & rescriptum Sev. & Ant. inter sit, colligitur: Ac simul ratio huius juris magis elucescit. Quamvis si quis existimet cum Duaren. ac Pac. d. l. §. a Compositoribus rescripto Casarum accommodatam non admodum refrager. Scio id nominatim ijs mandatum, l. 1. §. 7. C. de ver. iur. enucl. ac multisies factum, ut mihi certe in lenticula unguentum quarere videantur, qui istis indagationibus sibi totis placeat. II. Nō una hic ratio reclamare videtur ac specialem potius voluntatis prioris confirmationem desiderare (l. a.) Quod testamētum prius posteriore ipso iure tollatur, §. 2. sup. Quib. mod. test. infirm. Magis ergo & Codicilli, quorum usus benignē receptus, §. 2. h. t. quig, nec iure optimo perinde censeatur, arg. l. 14. & seqq. de ll. ac iusta solennis legibusq, publicis firmata sententia, sec. l. 4. Qui test. fac. poss. l. 120. 130. de V. S. Resp. Differre hac in parte Testamentum & Codicillos. Illud non nisi unicum, excepto milite, quis relinquere potest, l. 19. de test. mil. iuncto d. §. 2. sup. Qu. m. test. in. Hos & plures per se & cum testamento facere cuique integrum est, l. 6. §. 1. ff. h. t. §. fin. inf. cod. Differentia causa in eo est posita præcipuē quod Codicilli inveniuntur, ut singula quadam relinquerentur pr. h. n. (2. a) Quod qui Codicillos ante fecerit, frō eo sit animo ut ab intestato valeant, ut ijs legitimus heres oneretur, l. 14 l. 16. pen. ff. h. t. Iam vero testamento postea facto, aut alij heredes instituti onerarentur, aut vel idē necesse est corrumpere relicta, quia persona heredis à quo data essent, mutata sit sec. l. 29. §. 1. de leg. 2. l. 1. §. pen. de leg. 3. Resp. Commodē scrupulum hunc tolli si animadvertamus interesse quā formulā usus sit testator. Nam si nominatim oneravit, quem sibi ad intestato successurum putavit, admitti potest ne quid debeat, sec. d. l. 29. §. 1. d. l. 1. §. p. At si simpliciter Codicillos in omnem eventum h. e. ad iramq, causam testati & intestati, quomodocunq, eādem eum mortalitas occupari, fecerit, quod semper credendum est quoties aliter nihil expressum, per l. 3. de testam. mil. l. 12. de R. iur. atque ab eo, reliquerit, quisquis sibi heres esset, æquum est valere defuncti voluntatem, quæ non probatur, evocata sec. d. l. 14. §. 1. d. l. pen. ff. h. t. l. 11. & l. 13. cod. (3. a) Quod testati atque intestati causā nunquam concurrant, l. 7. de R. l. §. 8. supr.

de her. inst. Quis ergo Codicillos ab intestato factos ante testamentum
ab eodem tolli atque in irritum redigi arbuemur, cum utique mani-
festum sit defunctum voluisse testatorem decedere, qui postea testamentum
condidit. Resp. nihil vetat ex tacita mente Testatoris (qua talis pra-
sumitur quoties nihil contra scriptum sit §. h. n.) ea quae ab initio ad
intestati causam destinata essent ad testati causam transferri; Genera-
liter namque & indistinctè ICI censent Testamento facto ejus vim
ac jus sequi Codicillos, etsi confirmati non essent, l. 3. §. fin. l. 16. ff. h.
tit. l. 12. §. 5. de capt. & polt. rev. l. 14. juncta l. 17. de testam.
mil. Deinde cum codicillorum hic usus, haec natura et scopus potissimū sit
ut valeant prout valere poterunt omni meliori modo: Ac deniq; cum
dici non possit eum qui codicillos de quibusdam rebus fecerit sibi quic-
quam praeceptum velle, quominus vel testamentum vel codicillos de
reliquis bonis condat, non video cur non utilius & convenientius sit,
tamdiu retineri voluntatem codicillorum ac defendi, quandiu non
constiterit eam revocatam vel mutatam. Aliter hac explicat Ant.
Fab. 15. Conj. Aliter Cuj. in not. h. cujus distinctio inter legata
ac fideicommissa nondum satis mihi probata.

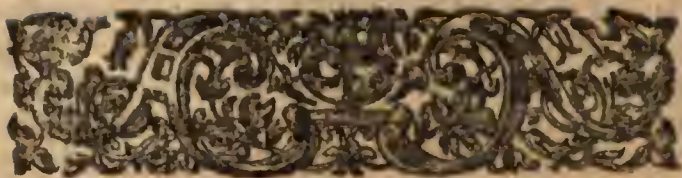
27. Ad §. 2. Codicillis autem hereditas neque dari, ne-
que adimi potest ne confundantur Iura Codicillorum ac
Testamentorum.

Hic & regula atque ejus ratio pariter in dubium vocantur. Quan-
tumvis namque ista alijs quoque locis inculcata sit, ut l. pen. inf. de
cond. inst. l. 6. l. 10. ff. de Iure Codicill. l. 2. C. cod. tit. l. 4. C. de
his qui indigni aufer. tamen de sensu ejusdem ac veritate non levis
disceptatio. Nam & in l. 2. §. fin. & l. 13. §. 1. ff. h. t. & l. 76. Ad
SC. Trebell. & l. 37. §. 2. de leg. 3. diferēte contrarium videtur esse
responsum. Neque id nostros fugit, qui ea de causa sic §. h. n. & ll.
sup. adductarum regulam accipiant, quasi directè fieri quidem id ne-
queat, Caterum quae directè non valent, ut ea in vim fideicommissi
flectantur ac sustineantur, Bart. in l. 7. num. 4. de vulg. & pup.
subst. & in d. l. 37. §. 2. quem ceteri ferè, ut alias, ducent sequun-
tur vide Wes. h. ac sequendum iudico, si verbis communibus usus
sit testator, ut ipse quoque Bart. & ceteri sensisse videntur in expli-
catione d. l. 76. Nam si verum amamus, nullā istarum legum di-

l. 2. §. f. d. l. 13. §. 1. d. l. 76. d. l. 37. §. 2. probari potest verborum
 merè directorum seu civilium vim ad fideicommissi interpretationem
 trahi, Concepta sunt omnes verbis communibus, volo, de quo confir
 l. 15. C. de testam. cum §. fin. sup. De singul. reb. per fideic.
 rel. & substituo, de quo diximus sup. disput. prox. Hac de regu
 la, videamus de ratione. Alienam hanc non nemo putat ac minus
 congruam præ ea, quæ traditur in l. 10. ff. h. t. Mihi secus videtur.
 Generalis est hæc nostra atque ad quodvis genus Codicillorum perti
 net, tam qui ab intestato, quàm qui testamento facto relinquuntur,
 cùm ista ad hanc speciem tantum pertineat, arg. d. l. 10. vers. qui
 ex testamento: junct. l. 16. cod. tit. Comprobatur hæc nostra l. 7.
 C. h. t. ac repetita est ex ipso lure, ex quo censetur, discernitur &
 constat omnis ultimarum voluntatum ratio, quod ad scripturam at
 tineat, l. 120. l. 30. de V. S. l. 3. Qui test. fac. l. 16. de C. & D.

28. *Ad §. fin.* Codicilli nullam ordinationis solenni
 tatem desiderant.

§. h. n. facit l. 6. §. 1. D. cod. Atqui testes non minus quinque
 adhiberi oportet, l. ult. §. fin. C. cod. & quando in scriptis compo
 nuntur, testes subnotationem suam accomodare coguntur, d. §. fin.
 Utrumque hoc solennitatem redeolet. Nam ad fidem veritatis fa
 ciendam duo quoque testes sufficient, l. 12. ff. de testib. & cùm
 major numerus requiritur, testes ad solennitatem pertinent, arg. l.
 ult. vers. cùm enim C. de fideic. & alias subscriptio supervacua
 videtur ex reg. l. 4. De pign. & hypot. Resp. Testes plures hic de
 siderari ex præscripto legis, d. §. fin. l. ult. C. h. tit. quo casu cessat
 d. l. 12. Tum eosdem desiderari ut per ampliores homines perfectis
 sime veritas reveletur, ne quid falsitatis incurrat defuncti voluntas,
 d. l. ult. C. de fideic. eodemq. pertinet & subnotatio, arg. l. ult. C.
 de reb. cred. l. 11. C. Qui pot. in pign. hab. In testamentis a
 deò ipsis solennitatis ratio non tam in numero, quàm in rogatione,
 præsentia, subsignatione putatur consistere, arg. l. 11. de testib. l.
 8, l. 2. C. de testa. §. 3. §. sup. de testam. ordin. Consuetarij vice
 hinc elici solet à Nostris, Mulierem in Codicillis testem esse
 posse, quod rationem habet.



COROLLARIA.

I.

DVo eandem rem in solidum possidere nequeunt. Regula hac perspicuè traditur in *l. 3. §. 5. de acq. vel am. poss. l. 5. §. f. Commod.* Rationi quoque naturali omninò convenit, vide D. Gothofr. ad *d. l. 3. §. 5.* Sed hoc ita cùm de vera possessione sermo est, Cæteroquin quàm possessionis verbo abusivè denotatur meri facti detentio, de qua IC. in *l. 38. §. 7. & seqq. de V. O.* contrà quoque dicemus, & quod contrà alibi dictum occurrit sic explicabimus.

II.

Non est usque perpetuum, ut nostri docent, In substitutione pupillari succedi pupillo, arg. *l. 6. De vulg. & pup. subst. l. 8. §. f. de bon. poss. sec. sab.*

III.

L. Paterfam. 40. De hered. instit. tribus locis vitiosam esse ac corruptam arbitramur.

IV.

In *l. 8. De resc. vend.* integrum quoque versiculum deesse credimus.

V.

Legato pignore à creditore minimè censetur liberatio debiti legata.

Ita Iurisc. in *l. 1. §. 1. De lib. leg.* cujus rei rationem pluribus persecuti sumus 1. Annot. 16. ac manifestis Iuris locis

cis & principiis confirmavimus. Extitit tamen qui velliret: sed parum eleganter aut feliciter. Vt & quod interpretationem nostram ad *l. 69. pro soc.* carpere antè aggressus est, quàm ipse quæ legis sit mens à Criticis, quos ad indicium & suppetias vocat, didicerit. Qua in re ut calorem nimium, ita & hic ingenium magis ostendere voluisse, quàm veritatis studium profiteri videtur. Sed de re tota, si Fata volent, in Triboniano nostro,

V I.

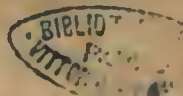
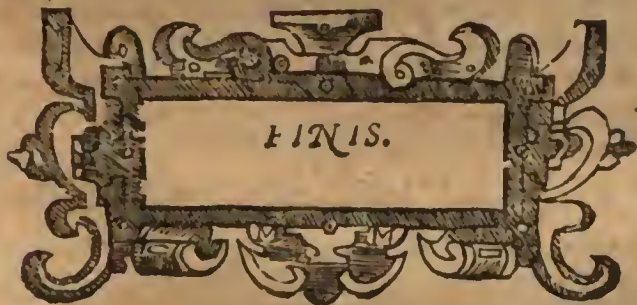
Filium Fideicommisso gravatum duas quartas deducere posse ex Iure Civili valdè alienè cõtendit Fachin. contra Hotom. Quamvis in foro jam ista sententia invaluerit.

V II.

An in Codicillis prohiberi potest Trebellianicæ deductio?

V III.

Clausula Codicillaris non excludit postumum ignoranter præteritum.



THE
LIBRARY OF THE
MUSEUM OF NATURAL HISTORY
AND
ZOOLOGY
OF THE
CITY OF LONDON

NO. 1000
1871

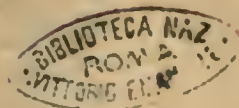
1871

THE
LIBRARY OF THE
MUSEUM OF NATURAL HISTORY
AND
ZOOLOGY
OF THE
CITY OF LONDON



DISPUTATIO
VIGESIMA PRIMA,
Ad tit. 1. 2. 3. 4. 5. 6. LIBRI III.

Respondens
NICOLAOTESSIN. Pomerano.
THESIS PRIMA.



Llud in limine ipso discutiendum venit, rectene successio seu hereditas ab intestato inter modos dominij acquirēdi jure Civili a locum hic sortita sit? Aff. b

a) Nominatim quidē id nusquam expressum, sed tractatio atque ordo librorum horum per se ostendit modos omnes, quibus per uniuersitatem res acquiruntur, ad jns Civile referri, confir

§. ult. supr. Per qu. pers. c. acq. §. ult. inf. De us. & habit. confirmatq; id ipsum inductio ceterarum quoque specierum, testamentaria vid successiois, de qua inf. disp. 18. th. 2. Bonorum possessionis, qua juris Pretorij est, princ. inf. De bon. poss. ac proins. de juris Civilis, qua Naturali & gentium opponitur, princ & §. 1. supr. De jur. Nat. gent. & civ. l. 6 De Iust. & 1. junctod. princ. Arrogationis, quem actum legis seu legitimum esse satis constat, l. 77. De R. I. supr. disp. 6. th. 3.

b) Si causam, aequitatem atque usum rei spectes subsistat non immerito. Nam & in plersque heredum personis ratio ipsa naturalis
A jus

jus succedendi induxit, atque item naturale votum ac charitas, ut de
liberis traditum in l. 7. De bon. damn. l. 7. in f. Si tab. test. null.
ext.. Parentes ratio miserationis admisit, l. 1 §. De inoff. test. qua
& ipsa à sensu natura & humanitatis profecta, arg. l. 6. De iur. dot.
l. un. C. De his q. ant. apert. tab. mor. Sed & ceterorum propin-
quorum successio non magis legitima quam naturalis, l. un. C. Unde
vit & ux. Et legens ipsam naturam esse, qua consanguineos successores
facit, argumento est l. ult. C. Quor. bon. Tamen vero vix ulla gens
tam barbara, tam à sensu humanitatis aliena, qua non liberis, paren-
tibus, proximisq; in vicem bona sorte mortalitatis derelicta addiderit.
Nihil equius aut popularius, quam ut ad eos redeat solatium succes-
sionis, ad quos lucius & detrimentum mortis maxime pertinet. §. 1.
2. inf. De SC. Teriyll. d. l. 6. De iur. dot. d. l. un. C. De his qui
ant. ap. tab. mor. Ceterum beclissimè hac docemur quàm originem
causamq; hujus juris intuemur, qui modum atque originem non pe-
rinde. Nam ut ipsam testamenti factionem ab ipso jure, ac cissimus
quidem, formam tamen mutuari ex praescripto juris. Civilis, tot. tit.
supr. de test. ord. eaq; causa ad idem jus illam referri videmus, l. 3. 8
§. 1. Qui test. fac. poss. §. fin. supr. Per q. pers. c. a. l. 120. De
V. O. Sic & in defenda hereditate ab intestato plurimum lex sibi
sumsit, atque ad eam omnem sibi quasi vindicavit sec. d. l. 6. De
iust. & iur. eiq; nomē de se quoq; fecit, Legitima, vid. inf. th. prox.
Naturaliter ius cuiusque per mortem finire, arg. l. 2. De usufr. pr.
sup. eod. t. eaq; & res ejus quasi derelictis & vacantibus, nullusq;
in bonis censeris satis liquet, arg. l. 1. De rer. div. l. 3. De pec. &
simil. l. 9. §. 1. De iur. dot. l. 4. Locat. Hic Lex commodè se infe-
ruit, atque auctoritatem suam interposuit: aliter liberis, aliter paren-
tibus propinquis eas decrevit & dedit. Illos ipso jure, sine facto, sine
ulla eorum scientia aut affectione vocavit, Suosq; appellavit, §. 1. 3.
h. t. d. l. 7. De bon. damn. l. 11. De lib. & posth. Hos non item.
Matres, cognatos exclusit, princ. inf. De SC. Tert. l. 1. unde
cogn. Agnatos ipsdem praeposuit longissimo ordine, t. t. De leg.
ag. succ. quibus & ipsis nomen indidisse putatur, §. fin. inf. cod.
Ob ista & qua plura congeri hic possent convenienter suum fecisse
modum hunc acquisitionis censetur, sec. d. l. 6. De iust. & iur. jun-
cta,

2. Eodem sensu & jure *Legitimam* vocari meritò arbitramur.

Generatim legitima dicuntur quacunque legibus conveniunt: Specialiter & quasi *legitima*, in quibus legis vis potestatisq; dominatur & emicat, ut in Tutoribus, l. 5. De leg. tut. etate, de qua l. ult. C. De his qui ven. æt. impetr. Portione liberis debita, l. 30. C. de inoff. test. & c. *Pari de causa Hereditas*, quæ ab intestatò cuique defertur lege, legitima dici capit, l. 3. 1. 1. Si qu. om. c. test. l. 1. 2. 3. De pet. her. l. 2. §. fin. Vnd. lib. l. 11. De su. & leg. her. Tott. titt. D. & C. De su. & leg. her. l. 1. 3. 70. 77. De acq. v. om. her. atque item Iusta, l. 3. §. 2. Pro soc. (quo sensu & in l. 1. 1. C. De leg. her. Legitima jura servari dicuntur conjunctim.) Utrumque per comparisonem testamentaria, in qua prævalet, & totum ferè facere censetur voluntas testatoris, l. 1. C. De sacros. eccl. l. 1. Qui test. fac. poss. Nov. 22. c. 2. l. 3. §. 3. De her. inst. Pròinde non repugnat si quis obijciat, (I.) Non improprie hereditatem, quæ testamento deferatur, lege dici obvenire, l. 1. 30. De V. S. II.) Utramque successionis causam à voluntate defuncti pendere ac proficisci, arg. d. l. 1. d. N. 22. c. 2. d. l. 3. §. 3. junct. l. 3. pr. & §. 1. l. 8. §. 1. De iure codic. III.) In utraque pariter dominari legem, vigere ac conspicuam esse, utpote quæ & ipsam quoque voluntatem regat, arg. l. 3. 4. Qui test. fac. p. l. 5. 5. De leg. 1. IV.) Utramque lege confirmari, sine qua nec consistant quidem, arg. l. 1. 20. 1. 38. De V. S. junct. l. 4. Locat. l. 9. §. 1. De iur. dot. V.) Ad eundem ordinem modumq; acquisitionis, nempe juris Civilis, utraque pertinere, p. §. fin. supr. Per qu. poss. c. acq. Eodem itaque ordine & alias habendas, nec appellationibus distinguendas, aut huic tribuendum soli nomen, quod utrique conveniat. VI.) Idq; vel eo magis, quod nō omnes quibus hereditas hæc vel primo loco deferriur, Legitimi, sed vel sui, vel consanguinei ferè dicantur, arg. l. 1. §. 9. 10. l. 2. De su. & leg. her. & tit. ipsius seu Rubr. itemq; tit. Vnde leg. l. 1. §. 1. Si tab. test. non ext. Commodissime namque dicitur hæc eo pertinere (1.) Ut ostendatur et in ea successione, quæ ex testamento venit, legis

ritatem & auxilium concurrere: Non quæ ipsa per se hereditatem deferat, sed deferre testatori permittat, d.l. 120. De V.S. delatam-
q, confirmat, d.l. 9. §. 1. De jur. dot. juncta d.l. 3. Qui test. fac.
poss. d. l. 130. De V.S. 2.) Voluntas autem defuncti in hac suc-
cessionem intestati magis intelligitur & creditur quàm apparet, arg. d.
l. 8. §. 1. De iur. cod. Quare nec in ind. l. 130. propriè ea dicitur
lege obvenire, sed non impropriè, ut intelligamus tantum removeri
unum vel attributionem contrarij. 3.) Neque enim excluditur
Lex ejusve præscriptum, sed eò saltè intervenire censetur, ne nimis
vageatur stilus & voluntas morientis: quæ res non facit ut minus li-
ber ille, aut quo minus actio tota hujus sit, sed d. l. 1. C. De sacros.
eccl. §. 1. supr. De iur. pers. sed tantum ne in eo, quod facit, legi
repugnet, d. Nov. 22. c. 2. Nov. 48. princ. 4.) Itaque lex nihil nisi
confirmat: Non informat mutatq, pro arbitrio. Actionis formam
modumq, præscripsit, quo illud effecit, ut ad civilium obventionum
ordinè testamentarias successiones revocavit, ut s. loco dicitur, non ut
in ijs ipsis deferendis præcipuum momentum facere videatur, perinde
ut in ijs, quas ex causa intestati ipsa deferit. Rectè itaque & apella-
tionum distinctio in utrisque recepta, quæ vel plus vel minus in ipsa
Legis vis se exerceat. VI.) Nam quod subinde Sui & Consanguinei à
Legitimis heredibus separantur, non alio sensu fit, quàm quo aliens ea-
dem vox generi & speciei tribui solet, ut in §. 1. supr. De adopt. l. 4.
§. 2. De grad. & sim. passim. Ordinem personarum ejusque gradus
distinguit, ne omnes, qui legitimi alioquin heredes dicantur, in eadem
causa esse putentur, aut simul vocari, d. l. 1. §. 9. 10. d. l. 2. De su. &
leg. Manet tamen in omnibus unum idemq, nomen successionis
l. 11. cod.

3. Ad princ. Impuberes, furiosos, ac similes intestati non
impropriè dicuntur.

Authore Bartol. in l. 1. pr. De su. & leg. her. cujus legis hac
est sententia: Eum, qui testari ipso jure non potuit, propriè non esse sen-
dici intestatum (si verbi ac vocis vim & proprietatem spectemus ac-
curatius) Sed (si usum atque effectum attendas) & hos pro intesta-
tis, per interpretationem, accipi debere. Sape id evenit ut alia pro-
prietate

prietas dilectionis, alia usus consueatur. Simile in posthumis, l. 3. §. 1. l. 12. De injust. rupt. & in f. test. l. 29. De lib. & posth. juncto §. 1. 2. supr. De exh. lib. Plane intestati vel ideo dici possunt impuberes, & mente capti, quod his testamentum facere parentibus permis- sum est, l. 8. §. 5. de inoff. test. §. 2. supr. de Pup. subst. §. 1. eod. t. l. 9. C. de imp. & al. subst. Usus porro juris intestatos passim dici Impuberes, ex l. 4. pr. & §. 3. Qui per tut. l. 14. §. fin. Ad l. Falc. l. 2. §. 5. 23. Ad SC. Tertull. colligere facile est. Et merito cum nec tertium successionis genus leges agnoscant, l. 7. de R. l. §. fin. supr. Per qu. pers. c. acq. Atque universo jure intestabiles iur- tum dicuntur, quibus seu inuisis maxime testimonij facultatem lex ademit vel negavit Ulp. in fragm. §. 6. supr. de Test. ord. l. 18. inf. Qui test. fac. p. l. §. p. de Injur. l. 21. de Testib. quo pertinet Horus illud: Sacer intestabilis esto. Gell. 15. Noct. attic. 13. l. 44. C. Theod. De his qui sup. vel cont.

Ad §. 1. 2. 3. 4. 5. 7. 8. 9.

4. In hac a) successione prima causa est liberorum, quorum variae sunt distinctiones, aut enim sui sunt, aut emancipati b.)

a) §. 1. h. l. 12. de Sui & leg. her. l. 11. de Lib. & posth. l. 15. de inoff. l. 7. §. f. Si tab. test. null. exst. Nov. 89. c. 5

b) Occupatur totus hicce inulus in exponendo veteri ac vario jure quod olim in usu, quodq; cum plus a quo perplexum turbidum inver- sumq; esset composuit feliciter Impe. in Nov. 118. Sic tamen, ut nec istius justa indagatio negligenda ob suppullantes subinde difficultates. De suis atque emancipatis agitur §. 1. 2. 3. 4. 5. 7. 8. 9. Differentia olim duplex potissimum. Isti ipso jure & quidem civili, d. §. 3. l. 19. de Sui & leg. h. §. 1. supr. de Her. qual. & diff. heredes erant: Hi non nisi accepta bonorum possessione, idq; ex Edicto Pratoris, sec. d. §. 9. quasi qui jure Civili liberi, atque item agnati esse desissent per capitis diminutionem, §. 1. de Bon. poss. l. 5. Vnde cognat. l. 4. Si tab. test. n. exst. Caterum Imper. d. Nov. 118. c. 1. nihil distingui voluit, suae potestatis sint liberi an sub potestate, ac rursus c. 4. agna- torum cognationumq; differentiam omnem vacare jussu, sive per emā-
A 3 cipationem,

emancipationem; siue per alium quemlibet modum de ea tractaretur. Hinc
quasi sum, an omnis quoque distinctio suorum atque emanci-
patorum remota? *Communis* Nostrorum calculo id receptum qui-
dem, ut Iuris pratorij auxilio opus non habeant; vocati ex *Constitu-*
tionibus, quæ & ipsæ legitimis heredes facere solent, pr. inf. de Bon.
possi. l. 1. 2. 3. de Pet. her. l. 2. 5. fin. Unde legit. iuncta d. Nov.
118. c. 1. & d. c. 4. Negant id tamen Cuj. in expol. d. Nov. 118.
Art. 3. Parad. 10. quoniam Imp. non tam agat dd. locis de suita-
ris et emancipat. differentiâ tollenda, quàm eâ, quæ inter agnatos co-
gnatosq;: Et quia eo admissio futurû sit, ne quis usus superesset Edicti,
de coniungendis cum emancipato libetis ejus, de quo in Dig.
peculiari agatur titulo. Mihi neque posterior hac sententia satis
placeat propter generalem d. Nov. 118. c. 1. & 4. dispositionem: Et
in communi nonnihil notandum semper visum. Puto malè modum
successionis confundi cum jure ejusdem. Ut emancipati legitimi sint
heredes, sec. d. l. 1. 2. 3. de Pet. her. l. 2. 5. fin. Unde leg. l. 1. 1. de S.
& leg. Ut excludat liberos suos; utpote gradu proprios ipsi (eoq;
sublatum esse edictum istud, de coniungendis cum emancipato libetis)
facile concedo ob d. c. 1. 4. Nov. 118. iuncta l. 1. 1. de Suis & leg.
her. Sed ut ipso jure (in quo aliter olim, ut supra dixi, differentiâ)
heredes dicantur existere, nō usque principiis Iuris conueniēs arbitror.
Sui ut sint, et dicantur tales; à potestate est, arg. l. 1. 1. de Lib. & post.
quàm certè negari non potest in emancipatis esse sublatam, §. 6. supr.
Quib. mod. patr. pot. toll. Sic in testamentaria successione potestas
necessarios facit eosdem, qui sunt sui, §. 1. supr. de Her. qual. & diff.
l. 5. de Cond. & Dem. At hoc ut in emancipatis perinde dicatur,
nulla ratio patitur; ne manere vim potestatis dudum solute volunta-
te ipsius patris statuamus. Nève incipiat quoque dici emancipato
tutorem dari jure optimo, contra §. fin. supr. de Tutel. lib. 1. de
Conf. tut. aut heredem directo substitui posse à patre contra prin.
supr. de Pup. subst. l. 2. cod. Imp. autem d. Nov. 118. c. 1. vers.
sive suæ potest. non hoc agit, ut eodem modo (tanquam in quâ suos
videlicet) sed ut eodem ordine virosque vocat; ut praeponat, ceteris
non ut eos ipsos inter se aques. Quinimò loquitur Imp. d. c. 1. & 4.
nonnisi de materna successione quàm patris: At in ista satis superq;
est ut

est ut heredes sint liberi, non Sui, non ipso jure: quippe cum semel in
fœminis placuerit, nec potestas em, nec suos heredes eas habere, aut de
finere habere, §. 10. supr. de Adopt. §. 3. supr. de Her. q. & diff.
l. 4. §. 2. de Bon. poss. cont. tab. l. 13. de Suis & leg. her. Dispa-
ritas personarum id omnino desiderat, ut eo modo in d. N. 118. c. 1.
ad hereditatem vocatos discamus, quo utrisque pariter possunt succe-
dere, arg. l. 4. §. 2. de Vulg. & pup. subst. l. 2. C. de Impub. & al.
subst. Aditio itaque in emancipatis non erit supervacua, ut in suis, d.
l. 11. l. 14. de Su. & leg. her. Nec sui, sed extranei heredes jure di-
centur, qui non sunt in potestate, vid. §. 2. supr. de Her. qual. & diff.

Ad §. 2.
§. 2. Vel legitimi, vel legitimati.

Hos confert invicem Imp. §. 2. Legitimantur vero liberi triplici
fere modo: (nam quæ relata est Nov. 117. c. 2. magis probationis
cujusdam instar est, ut qualis quis nominatus sit à patre talis conse-
cetur.) Per subsequens matrimonium dotalibus instrumentis adhi-
bitis (quod necesse omnino duximus supr. disp. 6. th. 1.) vel Oblatione
curia, aut matrimon. curialis, de quibus §. h. n. & l. 3. 4. C. de Na-
tur. lib. N. 89. c. 2. §. 3. Vel per rescriptum Principis, qui modus po-
stèa excogitatus ab Imp. in d. Nov. 89. c. 9. hodiè magis usu obti-
nuit. Ceterum illi, isti simpliciter & cum alijs lib. legitimi, vocantur ad
successionem, hi non item, nisi postèa natis, ut docet Andr. Gail. 2.
obl. 144. n. 5. Nam qui in eo casu revocari legitimatiõe docent, sine
lege loquuntur, cõtra quam decuit arg. Nov. 18. c. 5. facit l. 3. C. de
Confirm. tut. l. 34. de Adopt. l. 84. §. 1. de R. l. c. factum le-
git. de R. I. in 6. l. 22. de Probat. Facit & quod in locum legitima-
tionis, quæ per subsequens matrimoniũ, hac surrogata, d. Nov. 89. c.
9. pr. eoq. ejus naturam, de qua l. 10. 11. C. de Nat. lib. §. h. n. imi-
tetur, arg. l. ult. §. ult. Ren. rat. hab. l. 10. §. fin. si quis caut.
jud. list. c. f. Quid quod alienum sit minus huic legitimatiõni vi-
rium tribuere quam adoptioni, arg. N. 89. c. 7. in f. l. 15. §. pen.
l. 17. §. 1. 2. de Adopt.

CO ROLLARII vice sit, Cum nati ex soluto solutaq. Moribus
ac Statutus Frisia, quoad successionem patris loco naturalium habeantur,



COROLLARIA.

I.

DVo eandem rem in solidum possidere nequeunt. Regula hac perspicuè traditur in *l. 3. §. 5. de acq. vel am. poss. l. 5. §. f. Commod.* Rationi quoque naturali omninò convenit, vide D. Gothofr. ad *d. l. 3. §. 5.* Sed hoc ita cùm de vera possessione sermo est, Ceteroquin quàm possessionis verbo abusivè denotatur meri facti detentio, de qua IC. in *l. 38. §. 7. & seqq. de V.O.* contrà quoque dicemus, & quod contrà alibi dictum occurrit sic explicabimus.

I I.

Non est usque perpetuum, ut nostri docent, In substitutione pupillari succedi pupillo, arg. *l. 6. De vulg. & pup. subst. l. 8. §. f. de bon. poss. sec. tab.*

III.

L. Paterfam. 40. De hered. instit. tribus locis vitiosam esse ac corruptam arbitramur.

I V.

In *l. 8. De resc. vend.* integrum quoque versiculum deesse credimus.

V.

Legato pignore à creditore minimè censetur liberatio debiti legata.

Ita Iurisc. in *l. 1. §. 1. De lib. leg.* cujus rei rationem pluribus persecuti sumus 1. Annot. 16. ac manifestis Iuris locis

cis & principiis confirmavimus. Extitit tamen qui velliret: sed parum eleganter aut feliciter. Ut & quod interpretationem nostram ad *l. 69. pro soc.* carpere antè aggreffus est, quàm ipse quæ legis sit mens à Criticis, quos ad indicium & suppetias vocat, didicerit. Quæ in re ut calorem nimium, ita & hic ingenium magis ostendere voluisse, quàm veritatis studium profiteri videtur. Sed de re tota, si Fata volent, in Triboniano nostro,

V I.

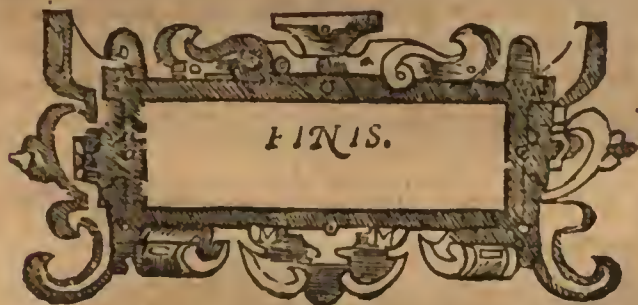
Filium Fideicommisso gravatum duas quartas deducere posse ex Iure Civili valdè alienè cõtendit Fachin. contra Hotom. Quamvis in foro jam ista sententia invaluerit.

V II.

An in Codicillis prohiberi potest Trebellianicæ deductio?

V III.

Clausula Codicillaris non excludit postumum ignoranter præteritum.





STATE OF NEW YORK
IN SENATE
January 1, 1901

REPORT OF THE
COMMISSIONER OF THE LAND OFFICE
FOR THE YEAR 1900

ALBANY:
J. B. LIPPINCOTT & CO.,
PRINTERS,
1901.

THE COMMISSIONER OF THE LAND OFFICE,
ALBANY, N. Y.

REPORT OF THE
COMMISSIONER OF THE LAND OFFICE
FOR THE YEAR 1900

ALBANY:
J. B. LIPPINCOTT & CO.,
PRINTERS,
1901.

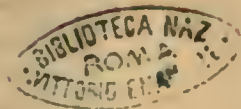


DISPUTATIO
VIGESIMA PRIMA,
Ad tit. 1. 2. 3. 4. 5. 6. LIBRI III.

Respondente

NICOLAOTESSIN. Pomerano.

THESIS PRIMA.



Illud in limine ipso discutiendum venit, rectène successio seu hereditas ab intestato inter modos dominij acquirèdi jure Civili a locum hic sortita sit? Aff. b

a) *Nominatim quidè id nusquam expressum, sed tractatio atque ordo librorum horum per se ostendit modos omnes, quibus per uniuersitatem res acquiruntur, ad jus Civile referri, confer*

§. ult. supr. Per qu. pers. c. acq. §. ult. inf. De us. & habit. confirmatq; id ipsum inductio ceterarum quoque specierum, testamentaria vid successione, de qua inf. disp. 18. th. 2. Bonorum possessionis, qua juris Pretorij est, princ. inf. De bon. poss. ac proim. de juris Civilis, qua Naturali & gentium opponitur, princ & §. 1. supr. De jur. Nat. gent. & civ. l. 6. De Inst. & 1. juncto d. princ. Arrogationis, quem actum legis seu legitimum esse satis constat, l. 77. De R. I. supr. disp. 6. th. 3.

b) *Si causam, aequitatem atque usum rei spectes subsistas non immeritò. Nam & in plersque heredum personis ratio ipsa naturalis*

A

jus

jus succedendi induxit, atque item naturale votum ac charitas, ut de
liberis traditum in l. 7. De bon. damn. l. 7. in f. Si tab. test. null.
exst.. Parentes ratio miserationis admisit, l. 1 §. De inoff. test. qua
& ipsa à sensu naturæ & humanitatis profecta, arg. l. 6. De iur. dot.
l. un. C. De his q. ant. apert. tab. mor. Sed & ceterorum propin-
quorum successio non magis legitima quam naturalis, l. un. C. Unde
vir & ux. Et legem ipsam naturæ esse, qua consanguineos successores
facit, argumento est l. ult. C. Quor. bqn. Tum vero vix ulla gens
tam barbara, tam à sensu humanitatis aliena, qua non liberis, paren-
tibus, proximisq; invicem bona sorte mortalitatis derelicta addixerit.
Nihil equius aut popularius, quam ut ad eos redeat solatium succes-
sionis, ad quos luctus & detrimentum mortis maxime pertinet. §. 1.
2. inf. De SC. Tert. ill. d. l. 6. De iur. dot. d. l. un. C. De his qui
ant. ap. tab. mor. Ceterum beclissime hac discuntur quæ originem
causamq; hujus juris intuemur, qua modum atque originem non pe-
rinde Nam ut ipsam testamenti sanctionem ab ipso jure g. a. cissimus
quidem, formam tamen mutuari ex præscripto juris civilis, 101. tit.
supr. de test. ord. eaq; causa ad idem jus illam referri videmus, l. 3. 8
§. 1. Qui test. sac. poss. §. fin. supr. Per q. perf. c. a. l. 110. De
V. O. Sic & in deferenda hereditate ab intestato plurimum lex sibi
sumsit, atque ad eam rem omnem sibi quasi vindicavit sec. d. l. 6. De
iust. & iur. eiq; nomē de se quoq; fecit, Legitima, vid. inf. th. prox.
Naturaliter suo cujusque per mortem finire, arg. l. 2. De usu fr. pr.
sup. eod. t. eaq; & res ejus quasi derelictis & vacantibus, nullusq;
in bonis censi satis liquet, arg. l. 1. De rer. div. l. 3. De pec. &
simil. l. 9. §. 1. De iur. dot. l. 4. Locat. Hæc Lex commodè se infe-
ruit, atque auctoritatem suam interposuit: aliter liberis, aliter paren-
tibus propinquis eas decrevit & dedit. Illos ipso jure, sine facto, sine
ulla eorum scientia aut affectione vocavit, Suosq; appellavit, §. 1. 3.
h. t. d. l. 7. De bon. damn. l. 11. De lib. & posth. Hos non item.
Matres, cognatos exclusit, princ. inf. De SC. Tert. l. 1. unde
cogn. Agnatos ipsæ præposuit longissimo ordine, t. t. De leg.
ag. succ. quibus & ipsis nomen indidisse putatur, §. fin. inf. cod.
Ob ista & qua plura congeri hic possent convenienter suum fecisse
modum hunc acquisitionis censetur, sec. d. l. 6. De iust. & iur. jum-
eta,

1. Eodem sensu & jure *Legitimam* vocari meritò arbitramur.

Generatim legitima dicuntur quacunque legibus conveniunt: *Specialiter & quasi* ἡ ἐξ ἑστῆς, in quibus legis vis potest atq; dominatur & emicat, ut in Tutoribus, l. 5. De leg. tūt. atate, de qua l. ult. C. De his qui ven. æt. impetr. Portione liberis debita, l. 30. C. de inoff. test. & c. *Pari de causa* Hereditas, quæ ab intestatò cuique defertur lege, *legitima* dici capit, l. 3. 1. 1. Si qu. om. c. test. l. 1. 2. 3. De pet. her. l. 2. §. fin. Vnd. lib. l. 11. De su. & leg. her. Tott. titt. D. & C. De su. & leg. her. l. 13. 70. 77. De acq. v. om. her. atque item Iusta, l. 3. §. 2. Pro soc. (quo sensu & in l. 11. C. De leg. her. *Legitima* jura servari dicuntur conjunctim.) Utrumque per comparationem testamentaria, in qua prævalet, & totum ferè facere censetur voluntas testatoris; l. 1. C. De sacros. eccl. l. 1. Qui test. fac. poss. Nov. 22. c. 2. l. 35. §. 3. De her. inst. Pròinde non repugnat si quis obijciat, (I.) Non improprie hereditatem, quæ testamento deferatur, lege dici obvenire, l. 130. De V. S. II.) Utramque successionis causam à voluntate defuncti pendere ac proficisci, arg. d. l. 1. d. N. 12. c. 2. d. l. 35. §. 3. juncta l. 3. pr & §. 1. l. 8. §. 1. De iure codic. III.) In utraque pariter dominari legem, vigere ac conspicuam esse, utpote quæ & ipsam quoque voluntatem regit, arg. l. 3. 4. Qui test. fac. p. l. 55. De leg. 1. IV.) Utramque lege confirmari, sine qua nec consistant quidem, arg. l. 120. 138. De V. S. junct. l. 4. Locat. l. 9. §. 1. De iur. dot. V.) *Ad eundem ordinem modumq;* acquisitionis, nempe juris Civilis, utrasque pertinere, p. §. fin. sup. Per qu. poss. c. acq. Eodem itaque ordine & aliis habendas, nec appellationibus distinguendas, aut huic tribuendum soli nomen, quod utrique conveniat. VI.) Idq; vel eo magis, quod nō omnes quibus hereditas hæc vel primo loco deferitur, Legitimi, sed vel sui, vel consanguinei ferè dicantur, arg. l. 1. §. 9. 10. l. 2. De su. & leg. her. & tit. ipsius seu Rubr. itemq; tit. Vnde leg. l. 1. §. 1. Si tab. test. non ext. Commodissimè namque dicetur hæc eo pertinere (1.) Ut ostendatur et in ea successione, qua ex testamento venit, legis

ritatem & auxilium concurrere: Non quæ ipsa per se hereditatem deferat, sed deferre testatori permittat, d.l. 120. De V.S. delatam-
 q, confirmat, d.l. 9. §. 1. De jur. dot. juncta d.l. 3. Qui test. fac.
 poss. d. l. 130. De V.S. 2.) Voluntas autem defuncti in hac suc-
 cessione intestati magis intelligitur & creditur quam apparet, arg.d.
 l. 8. §. 1. De iur. eod. Quare nec in d.l. 130. propriè ea dicitur
 lege obvenire, sed non impropriè, ut intelligamus tantum removeri
 vitium vel attributionem contrarij. 3.) Neque enim excluditur
 Lex ejusve præscriptum, sed eò saltim intervenire censetur, ne nimirum
 vagetur stilus & voluntas morientis: quæ res non facit ut minus li-
 ber ille, aut quo minus actio tota hujus sit, sec d.l. 1. C. De sacros.
 eccl. §. 1. supr. De iur. pers. sed tantum ne in eo, quod facis, legi
 repugnet, d. Nov. 22. c. 2. Nov. 48. princ. 4.) Itaque lex nihil nisi
 confirmat: Non informat mutatq, pro arbitrio. Actioni formam
 modumq, præscripsit, quo illud effecit, ut ad civilium obventionum
 ordinem testamentarias successiones revocaris, ut s. loco dicitur, non ut
 in ijs ipsis deferendis præcipuum momentum facere videatur, perinde
 ut in ijs, quas ex causa intestati ipsa deferre. Rectè itaque & apella-
 tionum distinctio in utrisque recepta, quæ vel plus vel minus in iisdem
 Legis vis se exerit. VI.) Nam quod subinde Sni & Consanguinei à
 Legitimis heredibus separantur, non alio sensu fit, quam quo aliis ea-
 dem vox generi & speciei tribui solet, ut in s. 1. supr. De adop. l. 4.
 §. 2. De grad. & sim. passim. Ordinem personarum ejusque gradus
 distinguit, ne omnes, qui legitimi alioquin heredes dicantur, in eadem
 causa esse putentur, aut simul vocari, d.l. 1. §. 9. 10. d.l. 2. De su. &
 leg. Manet tamen in omnibus unum idemq, nomen successionis
 l. 11. eod.

3. Ad princ. Impuberes, furiosos, ac similes intestati non
 impropriè dicuntur.

Authore Bartol. in l. 1. pr. De su. & leg. her. cujus legis hæc
 est sententia: Eum, qui testari ipso jure non potuit, propriè non esse sen-
 dici intestatum (si verbi ac vocis vim & proprietatem spectemus ac-
 curatius) Sed (si usum atque effectum attendas) & hos pro intesta-
 tis, per interpretationem, accipi debere. Sape id evenit ut alia pro-
 prietas

prietas dictionis, alia usus censetur. Simile in posthumis, l. 3. §. 1. l. 12. De injust. rupt. & in f. test. l. 29. De lib. & posth. juncto §. 1. 2. supr. De exh. lib. Plane intestari vel ideò dici possunt impuberes, & monte capis, quod his testamentum facere parentibus permis- sum est, l. 8. §. 5. de inoff. test. §. 2. supr. de Pup. subst. §. 1. eod. c. l. 9. C. de imp. & al. subst. Usu porro juris intestatos possum dici Impuberes, ex l. 4. pr. & §. 3. Qui per tut. l. 14. §. fin. Ad l. Falc. l. 2. §. 5. 23. Ad SC. Tertyll. colligere facile est. Et merito cum nec tertium successionis genus leges agnoscant, l. 7. de R. l. §. fin. supr. Per qu. pers. c. acq. Atque universo jure intestabiles ij con- eum dicuntur, quibus ceu inuis maxime testimonij facultatem lex ademit vel negavit Ulp. in fragm. §. 6. supr. de Test. ord. l. 18. inf. Qui test. fac. p. l. 5. §. p. de Injur. l. 21. de Testib. quo pertinet Horat. illud: Sacer intestabilis esto. Gell. 15. Noct. attic. 13. l. 44. C. Theod. De his qui sup. vel cont.

Ad §. 1. 2. 3. 4. 5. 7. 8. 9.

4. In hac a) successione prima causa est liberorum, quorum variae sunt distinctiones; aut enim sui sunt, aut emancipati b.)

a) §. 1. h. l. 12. de Sui & leg. her. l. 11. de Lib. & posth. l. 15. de inoff. l. 7. §. f. Si tab. test. null. exst. Nov. 89. c. 5

b) Occupatur totus hicce titulus in exponendo veteri ac vario jure quod olim in usu, quodq; cum plus aquo perplexum turbidum irver- sumq; esset composuit feliciter Impe. in Nov. 118. Sic tamen, ut nec istius justa indagatio negligenda ob suppullentes subinde difficultates. De suis atque emancipatis agitur § 1. 2. 3. 4. 5. 7. 8. 9. Differentia olim duplex potissimum. Isti ipso jure & quidem civili, d. §. 3. l. 19. de Sui & leg. h. §. 1. supr. de Her. qual. & diff. heredes erant: Hi non nisi accepta bonorum possessione, idq; ex Edicto Pratoris, sec. d. §. 9. quasi qui jure Civili liberi, atque item agnati esse desissent per capitis diminutionem, §. 1. de Bon. poss. l. 5. Vnde cognat. l. 4. Si tab. test. n. exst. Caterum Imper. d. Nov. 118. c. 1. nihil distingui voluit, sua potestatis sint liberi an sub potestate, ac rursus c. 4. agna- torum cognationumq; differentiam omnem vacare jussu, sive per emā- cipationem,

emancipationem; siue per alium quemlibet modum de ea tractaretur. Hinc
quæsitum; an omnis quoque distinctio suorum atque emanci-
patorum remota? *Communi Nostrorum* calculo id receptum qui-
dem, ut iuris pratorij auxilio opus non habeant; vocati ex *Constitu-*
tionibus, quæ & ipsæ legitimis heredes facere solent, pr. inf. de Bon.
poll. l. 1. 2. 3. de Pet. her. l. 2. §. fin. Unde legit. iuncta d. Nov.
118. c. 1. & d. c. 4. Negarunt id tamen Cuj. in expol. d. Nov. 118.
Art. 3. Parad. 10. quoniam Imp. non tam agat dd. locis de suita-
ris et emancipat. differentiæ tollenda, quam eā, quæ inter agnatos co-
gnatosq; Et quia eo admissio futurū sit, ne quis usus superesset Edili,
de coniungendis cum emancipato libetis ejus, de quo in Dig.
peculiari agatur titulo. Mihi neque posterior hæc sententia satis
placet propter generalem d. Nov. 118. c. 1. & 4. dispositionem: Et
in communi non nihil notandum semper visum. Puto malè modum
successionis confundi cum jure ejusdem. Ut emancipati legitimi sint
heredes, sec. d. l. 1. 2. 3. de Pet. her. l. 2. §. fin. Unde leg. l. 1. r. de S.
& leg. Ut excludant liberos suos; utpote gradus proprios ipsi (eoq;
substitutum esse edictum istud, de coniungendis cum emancipato libetis)
facile concedo ob d. c. 1. 4. Nov. 118. iuncta l. 11. de Suis & leg.
her. Sed ut ipso jure (in quo altera olim, ut supr. dixi, differentiæ)
heredes dicantur existere, nō usque principiis iuris conueniēs arbitror.
Sui ut sint, et dicantur tales; à potestate est, arg. l. 1. de Lib. & post.
quàm certè negari non potest in emancipatis esse substitutam, §. 6. supr.
Quib. mod. patr. pot. toll. Sic in testamentaria successione potestas
necessarios facit eosdem, qui sunt sui, §. 1. supr. de Her. qual. & diff.
l. 5. de Cond. & Dem. At hoc ut in emancipatis perinde dicatur,
nulla ratio patitur; ne manere vim potestatis dudum soluta volunta-
te ipsius patris statuamus. Nè de incipiat quoque dici emancipato
tutorem dari jure optimo, contra §. fin. supr. de Tutel. lib. 1. de
Conf. tut. aut heredem directo substitui ei posse à patre contra prin.
supr. de Pup. subst. l. 2. cod. Imp. autem d. Nov. 118. c. 1. vers.
sive suæ potest. non hoc agit, ut eodem modo (tanquam inquā suos
videlicet) sed ut eodem ordine virosque vocat; ut præponat, cæteris
non ut eos ipsos inter se æquēs. Quinimò loquitur Imp. d. c. 1. & 4.
nominis de materna successione quàm patris. At in ista satis superq;
est ut

est ut heredes sint liberi, non Sui, non ipso jure: quippe cum semel in
faminis placuerit, nec potestatem, nec suos heredes eas habere, aut de-
sinere habere, §. 10. supr. de Adopt. §. 3. supr. de Her. q. & diff.
l. 4. §. 2. de Bon. poss. cont. tab. l. 13. de Suis & leg. her. Dispa-
ritas personarum id omnino desiderat, ut eo modo in d. N. 118. c. 1.
ad hereditatem vocatos dicamus, quo utrisque pariter possunt succe-
dere, arg. l. 4. §. 2. de Vulg. & pup. subst. l. 2. C. de Impub. & al.
subst. Aditio itaque in emancipatis non erit supervacua, ut in suis, d.
l. 11. l. 14. de Su. & leg. her. Nec sui, sed extranei heredes jure di-
centur, qui non sunt in potestate, vid. §. 2. supr. de Her. qual. & diff.

Ad §. 2.

2. Vel legitimi, vel legitimati.

Hos confert invicem Imp. §. 2. Legitimantur vero liberi triplici
ferè modo: (nam quæ relata est Nov. 117. c. 2. magis probationis
cujusdam instar est, ut qualis quis nominatus sit à patre talis conse-
quatur.) Per subsequens matrimonium dotilibus instrumentis adhi-
bitis (quod necesse omnino duximus supr. disp. 6. th. 1.) vel Oblatione
curia, aut matrimon. curialis, de quibus §. h. n. & l. 3. 4. C. de Na-
tur. lib. N. 89. c. 2. §. 3. Vel per rescriptum Principis, qui modus po-
tè à excogitatus ab Imp. in d. Nov. 89. c. 9. hodiè magis usu obtri-
nuit. Ceterum illi, isti simpliciter & cum alijs lib. legitimi, vocantur ad
successionem, hi non item, nisi postea natis, ut docet Andr. Gail. 2.
obs. 144. n. 5. Nam qui in eo casu revocari legitimatiōe docent, sine
lege loquuntur, cōtra quam decuit arg. Nov. 18. c. 5. facit l. 3. C. de
Confirm. tut. l. 34. de Adopt. l. 84. §. 1. de R. l. c. factum le-
git. de R. I. in 6. l. 22. de Probat. Facit & quod in locum legitima-
tionis, quæ per subsequens matrimonium, hæc surrogata, d. Nov. 89. c.
9. pr. eaq. ejus naturam, de qua l. 10. 11. C. de Nat. lib. §. h. n. imi-
tetur, arg. l. ult. §. ult. Rem rat. hab. l. 10. §. fin. si quis caut.
jud. sist. c. f. Quid quod alienum sit minus huic legitimatiōi vi-
rium tribuere quam adoptioni, arg. N. 89. c. 7. in f. l. 15. §. pen.
l. 17. §. 1. 2. de Adopt.

COROLLARIUM vice sit, Cum nati ex soluto solutaq. Moribus
ac Statutis Frisicæ, quoad successionem patris loco naturalium habeantur,

tur, idem ne verum sit & quoad legitimamionem? Affirmat. benignior est.

3. Ad §. 2. 6. 8.

3. Vel primi, vel ultetioris gradus.

De quibus d. §. 2. 6. 8, Differentia in eo est, quod hi etiam plures in portionem unam, quae quantitas, ejus fuisset, ex quo descendunt, rediguntur. Haec successio in stirpes & per representationem appellatur, d. § § d. Nov. 118. c. 1. Verum duo sunt, de quibus solet nonnihil hic ambigi. 1. An representatio ad pronepotes saltem an verò & ulterius porrigatur. Veteres plerique ad istos retulerunt moti §. h. 6. in quo eorum tantum mentio, tum item d. Nov. 118. c. 3. verb. hujusmodi, & l. 23. §. 1. de Bon. lib. A quibus merito divorcium fecerunt quotquot sunt recentiores, cum Imp. d. §. 6. non nisi exemplis (quae regule magis explicanda quam restringenda inservire solent, l. pen §. fin. de iur. & fact. ign. ibique Dd.) & quidem proximis non illustret, non utique ita agat, ut ex profisso personas enumerat, confer d. §. 6. cum §. 28. de Act. §. 5. supr. Ex quib. c. mā. n. l. 14. §. 4. de Grad. & aff. Sic in d. N. 118. c. 1. cuiuslibet naturae & gradus liberos praeposit ascendentibus, quatenus in pers. in hoc enim: non nisi nepotum faciat mentionem. Porro ubi generaliter lex vocat, ut sit d. C. 1. in infinitum praestari oportet, l. 1. §. 1. de Leg. praest. c. r. bon. p. pet. Et liberos etiam ultra pronepotes accipimus, arg l. 10 §. 9. De in ius voc. facit l. 220. de N. S. l. un. C. De his q. ant. ap. tab. mor. iuncta l. 3. C. De su. & legit. l. 4. C. Qui adm. ad bon. p. p. §. ult. inf. h. t. Denique d. Nov. 118. c. 3. huc non pertinet cum de collateralium successione loquatur. Neque item d. l. 23. §. 1. quippe qui de libere hereditate agit, & nec in nepotibus quidem representationem admittit, quod hic plusquam inauditum est. II. Quae solet an perpetuum sit quod d. §. 8. traditur, Nepotem post mortem avi conceptum, nec heredem, nec ullo jure cognatum ei intelligi? Sio puta arg. l. 1. §. 8. De suis & leg. her. §. pen. supr. Qu. mod. patr. po. solv. nisi cum avopetrix & cognatio accipitur, l. 8. De su. & leg. facit l. 2. de Collat. l. 29. de Lib. & posth. Forst. d. l. 4. c. 23. num. 1. & seqq. Diff. Alciat. 1. disp. pen.

pen. & alij per l. 69. §. 1. de Leg. 2. Nov. 118. c. 1. c. 1. §. hoc quoque. Qui feud. dar. possit. Si vasall. feud. priv.

6. *Ad §. 10. 11. 12. 13. 14.*

3. Vel naturales, vel Civiles sive adoptivi.

d. §. 10. 11. 12. 13. 14. His vero etiam ab adoptante emancipatis sive in familia ejus constitutis Imp. success. patris natur. tribuit, l. 10 §. 1. 2. C. de Adopt. Idq. obtinere etsi ab ascendente adoptatus sit, verius est, arg. d. N. 118. c. 1. & c. 4. vers. sive per emancipationem, sive quemcunque alium modum: facit l. 8. de R. l. l. 1. §. 4. Vnde cognat. §. fin. de Leg. agn. tut. Först. lib. 5. c. 2. num. 13. contra Accurs. in d. l. 10. §. pen.

7. *Ad § §. fin.*

4. Vel ex filiis, vel ex filiabus descendentes.

Hos exclusos fuisse à vetustate seu cognatos, postea tamen cum diminutione tertie partis vocatos fuisse ex Constitutionibus refert Imp. §. pen. Se tamē utrisque par jus tribuisse §. fin. Sed hic querere lubet, satim recte atque idonee tum ad decus ac propagationem familiarum, tum ad robur Imperij ac Reipub. Iuri veteri hic derogatum? Negant & culpant Bodin. atque alij Politicorum principes, Nos pro tuenda Iurisprudencia Majestate nec sine justis causis, nec sine ratione id factum esse atque oportuisse disputabimus.

8. *Ad tit. de SC. Tert.*

Secundo loco admittuntur parentes a) servata tamen gradus prerogativa b.)

a) Turbato mortalitatis ordine, nec minus tamen pie, arg. l. 14. §. 5. de Inoff. test. atque ex justa commiseratione, arg. l. 7. de Bon. damn. l. 6. de Iur. dot. l. un. C. de his qui ant. ap. tab. t. ma. l. ult. C. de imp. & al. subst. confer. pr. & t. c. Ad SC. Tert. yll. h. & D. & C. d. Nov. 118. c. 2. Parentes autem in infinitum quoque acci-

B. *primus,*

pimui, l. 4. §. 1. De in ius voc. l. 1. de Gradib. Nec obstat l. 10. §. 7. eod. tit. Nam eo loco IC non negat eos, qui ultra Tritavum, parentes appellari, sed proprio ac singulari nomine desitini docet. Propria singulorum graduum nomina censentur Avus, Proavus, Abavus, Tritavus. Huiusmodi supra tritavos ob vocum defectus, arg. l. 3. 4. De præsc. verb. extare cum negat, non utique commune parentum nomen ijs detrahit.

b) Ut pater materq, etiam soli avos proavosq, excludant, d. Nov. 118. c. 2. vide Fach. 6. cent. 7. Forster. lib. 7. c. 4. num. 23. Dissert. Text. in tract. de succ. ab int. num. 77. Myns. 6. obs. 41. Borch. de grad. tit. de succes. asc. per d. c. 2. quod generaliter ajum concessum de ascendentibus. Quod si hinc inde avus paternus maternusq, concurrant (sine fratribus sororibusq,) ex aequo dividetur hereditas pro ratione linea, sec. d. c. 2. vers. si a. eundem habent gradū: nihil distincto unde, paterna a. materna a linea, bona ad defunctū pervenerint, ut bene probant Forst. d. c. 4. num. 12. & seqq. per d. c. 2. l. 8. De publ. rem. act. l. 1. §. De aleat. Nov. 2. c. 3. vers. nec ulla est lex, Nov. 118. c. 5. l. ult. De inoff. l. un. §. 9. inf. C. De cad. toll. l. 13. §. 28. de Injur. Covar. De succ. ab intest. num. 2. Fach. 6. Controv. 4. Diff. Bar. in A. itaque. C. commun. de success. & alij relati a Forst. d. c. num. 6. Borch. d. loc. per l. 7. Vnd. lib. 1. 3. C. De bon. q. lib. l. 1. 3. C. De leg. her. l. 4. C. De sec. nupt. §. 1. supr. Per qu. pers. cuique acq. Patre tamen ac matre simul succedentibus retinebit pater, & in portione matris ususfructum, quem vivo habuit filio, arg. l. ult. C. ad SC. Tertyll. quatenusquā correcte nominatim Nam d. N. 118. c. 2. tantum de Usufructu in partibus liberorum agitur! Manet itaque d. l. ult. sanctio, arg. d. l. 27. C. de Testam. facit §. pen. supr. de Usufr. l. pen. & ult. C. cod. Fachin. 6. Contr. 8. Diff. quidam per l. 2. C. de bon. Mat. l. 6. & ult. C. de bon. q. lib. & d. Nov. 118. c. 2.

9. Cum his verò concurrunt & fratres sororesque defuncti a, utrimque conjuncti b, eorumque filij c.

a) Cur istud? cum utique parentum & major latus, d. l. 6. De Iur.

Iur. dot. & meritum illustrius, siquidem Nemo Deo precium reddit nec iusta parenti: Et potestatis nulla, pietatis verò dispar longe in fratribus ratio, & interdum gradus sec. l. 11. De lib. & posth. l. 2. De obl. par. & patr. præst. l. 15. De inoff. iuncta l. 1. 2. cod. l. 27. C. cod. Princ. tit. supr. De fiduc. tut. arg. §. 1. 2. inf. De grad. Sed hoc ex priori jure fluxisse, aut retentum esse videtur, cui satis habuit Imp. partem detraxisse, arg. d. Nov. 118. c. 2. ad f. vers. Illud hic disputationis nonnihil habet, an cum solis proximis, patre ac matre, fratres vocentur, an & cum ceteris ascendentibus? Illud verba, d. Nov. 118. c. 2. vers. si verò, & d. c. 3. pr. verbo, patribus. Hoc pr. d. c. 2. atque item vers. dividenda: & pr. d. c. 3. innuere videntur. Posterius tamen receptius est, et rectius, Myns. 6. obl. 41. Textor. n. 77. in tract. de Succ. a. 1.

b) Ita nominatim cautum, d. Nov. 118. c. 2. cui credere ac cedere tam diu æquum erit, dum alia lege vocentur fratres consanguinei, arg. d. Nov. 2. c. 3. d. Nov. 118. c. 5. & sim. Forst. d. l. 7. c. 5. num. 1. & seqq. Schneid. h. t. De sec. grad. succ. n. 30. Fachin. d. l. 6. c. 8. Dissent. Chass. in consu. Burg. rubr. 7. n. 6. Schur. de success. ab int. tit. 10. ampl. 3. per l. ult. C. ad Tertyll.

c) Non item nepotes cum nusquam vocentur, sed & filij ante exclusi d. Nov. 118. c. 2. speciatim postea admissi sunt, Nov. 127. c. 1. In hoc autem genere percipiendum hereditarium nulli temere per interpretationem inducendi quasi in suam aut vacuum possessionem, arg. l. 14. 15. 16. De leg. d. N. 18. c. 4. d. Nov. 2. c. 3. Ne lege liberaliores videamur, Forst. d. c. 6. num. 3. Neque id tantum verum ubi fratres simul existant, sed cæsi solutorum liberi, cum ratio diversitatis idonea reddi nequeat, facit l. 3. §. 2. De lib. & posth. her. inst. Diff. Cuj. in expof. d. N. 118. Borch. d. l. per d. Nov. 127. c. 1. quæ de coeasu concepta (ut verba sunt) quo fratres concurrant.

10. Ad tit. De leg. agn. succ. & tit. De suc. cognat.

Tertius ordo successionis est cognatorum à latere a, qui secundum gradus prærogativam succedunt b ad decimum usque, non in stirpes, sed in capita.

a) Hic olim valuit distinctio agnatorum ac cognatorum, quo pertinet tit. r. De leg. agn. succ. l. 1. §. 9. 10. & pass. D. & C. De su. & leg. her. Imp. autem hanc ipsam sustulit, d. Nov. 118. c. 4. & secundum proprium cognationis gradum succedi voluit.

b) Nulla hic, praterquam in fratribus eorumq; liberis, servato discrimine, utrimque an altero tantum latere cognati sint, cum id nusquam sit repetitum in legibus, fac. l. 13. §. 2. C. De leg. her. Vna tantum & perpetua hic regula, prior gradu ut potior sit jure. d. N. 118. c. 3. §. fin. Auth. post fratres, C. De leg. her. bene Schneid. In tit. de test. ord. succ. num. 31. & seqq. Covar. d. l. n. 9.

c) Ita ferè Del. nostri moti §. fin. inf. h. c. in quo agnatos 10. cognatos non nisi 7. aut 8. sic confert Imp. quasi extremum in singulis gradum determinans, prout vox, et si, & ratio comparationis innuere videtur. Neque id ineptè adeo ut plerisque videtur hodiè. Quorum enim quisque ultra decimum gradum cognationis jura aestimat, exerceat aut colat? Vel affectu animo vè tam procul diffitos sic arripit fovetq;, ut ultro relinquere eis hereditatem censeat, sec. l. 8. §. 1. De iure cod. aut uxori eos praelisse, arg. l. 1. de Ric. nupt. l. 1. Rer. amot. videri possit. Intercidisse aut evanuisse jam sanguinis seminisq;, aviti vis putatur. eos jam diffusa diversaq; generationum vicibus. Nec obstat l. 2. §. 1. De su. & leg. her. Nam verba, in infinitum, civiliter accipere sic licet, usque ad terminum legibus definitum, ut perpetua dicuntur, qua usque ad finem constitutionibus introductum extenduntur, ut loquitur Imp. in pr. inf. de Perp. & tempor. act. Eodemq; sensu atque explicatione donari potest, §. ceterum, 3. sup. De leg. agn. success. Quippe quod et alias longissima nuncupentur, quae in suo genere atque ordine talia sunt, ut longissimum tempus quod 30. 40. annorum metis circumscribitur, tot. tit. C. de præsc. 30. vel 40. ann. Haec tamen etsi plausible er dicantur, iustior tamen est recent. opinio, ut sanguinis jure in infinitum omnes vocentur, arg. d. Nov. 118. c. 3. inf. junct. l. 1. §. 1. De Leg. tr. d. l. 2. §. 1. d. §. 3. l. 8. De R. l. l. 10. de iur. fisc. Ceterum de cognatis quod ratione reddatur ex Paul. 4. Sentent. 11. & l. 4. de Gradib. quasi ultra septimum gradum nec vitæ succedentibus prerogari possit, id verò ejusmodi est, quod concoquere nec velim, nec si velim possim. Quid enim? Agna-

eos in infinitum existere ac succedere, d. l. 2. §. i. d. §. 3. Cognatos nec
 computari aut intelligi posse? An isti jam cognati non sunt? aut cur à
 cognationis nexum agnati existisse possunt unquam, sec. d. l. 4. §. 2.
 l. 10. §. 2. 3. 4. An in istis potest natura, quod in his nequit, in qui-
 bus potissimum spectatur? Tritavos Trinepotesq; sapius existare gra-
 duum apud ipsos! (Sic computatio convincit, arg. l. 1. §. pen. l. 10. §.
 ult. De grad. & aff. Hos inter se compara, aut si id longius, confer
 vel Asnepotes ex duobus, filio ac filia, falsum id mox videris ac pro-
 nuntiaveris. De abavo itidem si subduxeris rationem, idem duxeris,
 ac simul Nostris hic omnibus aqua herere manifestari, de quo alias.

d) Hoc est, pro numero personarum ut singuli viriles, h. e. aequas
 partes consequantur, d. Nov. 1. 8. c. 3. §. fin. c. 4. De uno impensius
 quassum & laboratum, quo jure fratrum liberi, ubi soli concurrunt,
 succedant hodie. Ius, vetus hic planum, in capita eos vocans, §. 4. De
 leg. agn. succ. l. 2. §. 2. de Suc. & leg. her. l. 1. §. 1. l. 15. §. 3.
 C. cod. Vlp. in fragm. tit. 26. §. 4. Novum verò dubium ob con-
 textum, d. Nov. 1. 8. c. 3. §. fin. quod si defunctus neque fratres, neque
 fratrum liberos reliquisset (sicut duxisset) omnes deinceps à latere co-
 gnatos perinde succedere voluit Imp. Hic incertum, de concursu fra-
 trum liberorum, de quo antè egerat, sic locutus fuerit, an simpliciter
 de personis, An inquam, ceteros cognatos, qui neque fratres, neque
 liberi fratrum, in capita vocaret, an inter hos & ipsos liberos, quoties
 cum hiis suis non occurrant. Veraque sententia suos habet propugna-
 tores, & quidem magnos ut videre est apud. Andr. Fach. 6. con-
 trov. 3. Hotom. 1. 4. quæst. ill. D. Bronch. 3. enant. 69. Ant. Fabr.
 peculiari ea de re disputatione. Sed posterior sententia hodie usu
 invaluit post Constit. Carol. V. de qua Myns. 3. observ. 49. Forst.
 l. 8. c. 3.

11. In fratribus tamen consanguineis atque uterinis bonorum
 causam spectari placuit.

Nempe ut isti paterna, hi materna accipiant. Etsi enim Nov. 1. 8.
 c. 2. 3. nihil distinguatur, tamen quia Nov. 84. c. 1. §. 1. 2. id fieri
 videtur, cui nominatim non sit derogatum, & quia alioqui quæ ad
 speciem directa sunt potiora habentur, non sine causa discrimen hoc

observatur, arg. d. l. 17. C. de Testam. l. 37. C. de Appell. l. 80
de Reg. Iur.

12. *Ad §. fin. de leg. agn. succ.*

Pactis servari posse successionem, non datur, aut adimittitur re-
ceptum.

a) Colligi id solet ex §. h. n. in primis, tum item l. 11. C. De
leg. her. l. ult. C. de emanc. lib. l. 4. C. de leg. tut. l. 18. de Ad-
opt. §. 3. supr. eod. quibus in locis sic emancipatio atque adoptio per-
mittitur ac perficitur, ut vel juri legitimus retineatur, vel utique per
cautionem is consulatur, ad quos id ipsum aliquando pertinere cape-
rit. Atque ita plerisque visum, Sichard. ad Auth. non licet. nū.
18. C. de lib. præt. Gadd. de contr. stip. c. 6. concl. 7. num. 88.
Bart. in ult. C. de Pact. In contrariam sententiam ab ijs Bologn.
in d. l. ult. n. 93. l. Quoniam lege ac jure publico juri successionis defe-
ratur, nec nisi perinde servari cuiquam possit, l. 1. 2. De vet. mil.
succ. l. 6 §. 6. De ini. rupt. & irrit. f. test. l. 32. §. 8. de Don. int.
v. & ux. l. 120. 130. de V. S. II. Quia ut filius jura suis patris retine-
ret, lege opus fuit, arg. l. pen. C. de Adopt. §. 14. supr. de her. q. ab
int. def. III Quia nec in §. h. n. fin. filio permissum retinere juri suc-
cedendi in bonis patris, nec agnatis ceteris in facultatibus emancipati
prout nec ipsi patri, quo casu in adoptionem dedisset filium, d. l. pen.
C. de Adopt. d. §. 14. & 9. de her. q. ab. int. IV. Quia contra-
hendo ordinem successionis aliter disponere nequeat, quam lex. arg.
l. 52. §. 6. Pro soc. V. Quia & in l. 15. C. de pact. Pater possit te-
stamento successionem filia servare, non item pacto, ut nec in casibus,
§. ult. supr. de Success. cogn. l. ult. de Su. & leg. her. l. ult. Si tab.
test. non ext. l. 132. de V. O. VI. Denique hunc §. fin. sic inter-
pretatur, quod in eo dispar planè ratio, utpote cum lex concedat &
permitteat id patri, sec. Theoph. 1 b. non item ceteris agnatis. Non
itaque & alias valebit, ne juri publico incipiat derogari posse contra
l. 27. de R. l. l. 28. 38. De pact. & simil. Et verò fatendum est, si
ex principiis juris rem aestimemus, potiore esse Bologn. opinionem
quamvis prior, ut dixi, recepta sit. Nam ut hoc addam, Non ex pa-
cto ullo succedit pater, qui filium contracta fiducia emancipavit, sed
quia formam elegit legibus convenientem. Cum quo namque dici pos-
sit pa-

fit pactus? An cum filio? at hic de se promittere nihil potest, qui vel in potestate patris, vel in servilem causam deductus, sec. l. 3. §. 1. De cap. min. l. fin. §. 2. C. de Leg. her. §. 6. supr. Quib. mod. post. pot. toll. promittere patri nunquam potuit, §. 4. infr. de Inut. stip. An cum fiduciario censore? At hic nihil de alieno prestare valet; l. 4. C. de Inut. stip. l. 3. 4. C. de Trans. l. ult. C. de Pact. §. 3. infr. de Inut. stip. Neque igitur persona dari potest cum quo paciscatur. Nō adeo magis res ipsa. Nam cum servari quid dicimus, utique de eo agimus, quod jam sit certūve futurum sit. At jure veteri, quo hoc genus emancipationis valuit, nulli erat successio filijfamilias, nulla hereditas praterquam in milite & quidem testamento facto, l. 2. 8. pass. De castr. pec. princ. supr. Quib. n. est. perim. fac. de quo hic minimē agitur, quaque tota semper ex arbitrio filij. pependit dd. ll. Querebatur omnia patri jam vivo, l. 1. Si quis à par. man. fu. l. 79. De acq. v. om. her. Nulla itaque hereditas, nulla successio, de qua servanda laboraret pater? succedebat hanc tantū ob causam, quod vice patroni esset (quē nemo vi pacti succedere manumisso dixerit) quodq; filio beneficium bonorum querendorum praestiterit, d. l. 1. Hereditas nulla spectari potuit, nisi quae speraretur, quamq; non servasse, sed adepius esse, exemplo patroni, tantū dicatur, arg. l. 2. eod. tit.

Minus itaque, quā vulgo creditum, probat locus hic noster, ac si solam meramq; juris rationē sequamur, non nisi in casibus, qui legibus contineantur, pacti hujusmodi reservatij vis admittenda. Ceterum quia Bart. & qui eum sectantur ferē de his speciebus tractant, quae ex statutorum, cōtra Jus commune inductorum, vel consuetudinum interpretatione pendens in his facili eandem recepero: Atque ita conciliari utramque opinionem posse & oportere.

6) l. 15. ult. C. de Pact. l. 4. C. de inut. stip. l. 61. de V. O. l. 29. §. f. de Donat. l. 4. C. de Pact. conv. l. 59. §. 9. pro soc. l. 34. C. de Transact. Idq; verum cisi reciprocum sit, praterquam inter milites, l. 19. C. eod. ut bene probat Doctissimus loh. Gadd. d. tract. c. 6. c. 7. n. contra Andr. Gail. 2. obs. 126. Peck. de test. con. c. 7. confer D. Bronch. 2. En. 30. Neque enim debens confundi jura contrahuum et testamentarū, l. 10. de V. S. l. 7. C. de Iur. eod. Nec libertas ultimi arbitrij tolli aut constringi, l. 1. C. de Sacros. eccles. l. 52 §. 9. Pro soc. l. 4. de Adim. leg. provi. pactorum natura alioqui desiderat,

derat, l. 4. C. de O. & A. l. 1. de Pact. l. 20. C. de Trans. Neque
collit mutua promissio votum mortis captanda, cum & alter ea spe
possit pacisci, & nihilo melior quis eo sit, quia alter se obstrinxerit:
Tum varia incidere possint, uti quod ante bona fide pactus sit, pessimo
postmodum voto atque omne aucupari occipiat, prout quemque vel
indigentia, vel malitia aculeus impulerit, fac. l. 8. De confirm. tut.
Nov. 7. c. 2. c) l. ult. de Su. & leg. her. d. l. 15. C. de Pact. Eodē
refero pactum de tertij hereditate, quod non aliter valos quam si is
incertus, arg. l. 1. §. 2. Pro soc. vel ille, de cuius bonis agitur, ad ex-
tremum usque assensus sit, l. ult. C. de Pact.

13. Denique succedunt invicem & conjuges a Iure civili b, vel
pratorio,

a) Ex constitutionib. Imp. que extant in Nov. § 3. c. 6. & Nov.
1. 17. c. 5. quibus centum uti inops atque indotata ex premortui ma-
riti bonis in quartam, si vel nullos, vel usque ad tres liberos ille reli-
querit, si plures in virilem cum isdem succedat. Auth. præterea,
C. unde vir. & ux. Quod vice mutua, & ad maritum recte porri-
gitur, arg. l. ult. C. de ind. vid. toll. ac nominatim sancitum est,
Nov. 1. 27. c. 3. ut mirum sit quid Cujacio venerit in mentem, dum
contrà scripsit in in d. N § 3. exposit. in f.

b) arg. l. 1. §. 1. Si tab. test. nul. ext. §. 1. 2. infr. de Bon. poss.
l. un. D. & C. unde vir & ux. in qua quidni Iu antiquum interpre-
temur de Edicto Prætoris non video quid veter. Quamvis cum Cuj.
3. obs. 12. ad priores Constitutiones non usque inepie referri possit.
Sic enim veteris juris observantiam eam dixit Imp. in l. 6. C. de bō.
q. lib. que sub Imperatoribus non ita dudum ceperat, arg. l. 1. 2. cod.
tit. l. 1. 2. 3. C. De bon. mat. Cavendum porrò ne tenses batis suc-
cessionis speciem cum superiori confundamus, quasi tota inter Virum
& Uxorem successio civilis sit ex constitutionibus d. Nov. § 3. d. N.
1. 17. Loquuntur namque ista non nisi de inopibus, Prætor. verò nihil
distinguit, nisi ut iustum sit matrimonium, d. l. un. §. 1. D. unde V.
& V. Ista locum habent etiam liberis exstantibus, d. c. 6. d. c. 3. ne-
dum cognatis alijs. Edicto Prætoris non nisi in cognatorum defectum
vocati sunt conjuges, d. l. un. C. und. V. & V. Diff. Forst. h. disp.
§ 5. th. 8. & alij.



D I S P U T A T I O

VIGESIMA SECVNDA.

Ad Tit. 14. 15.

Respondente

ROMBERTO VLENBURGIO Leovard.

THESIS I.

Ad Tit. de Oblig.



Nitio hic quari solet, Satin' convenienter
& rectè hoc loco tractatus vel doctrina de
Obligationibus proponatur? omninò.

*Non quà ad tertium Invis objectum, h.e. actio-
nes, cen causa vel matres referuntur ab Interpp. vhl-
go ex l. 42. §. 2. de Procur sed quà ad secundū spe-
Etat ut res cetera, quarum substantia in jure consistere censetur, vid.
p. inc. supr. De reb. corp. & incorp. Istud si spectetur nihilo ma-
gis obligationes, quàm dominium, quàm possessio, quàm ipsum Jus
personarum ad actiones pertinent, quippe quod & ista singula actio-
nes suas habeant & pariant, arg. l. 23. De R. Vind. l. un. C. de
alien. jud. mut. c. l. 24. §. 3. de Iudic. l. 1. §. 2. de R. V. §. 13. inf.
de Action. tot. tit. de lib. caus. l. 1. 2. de interd. §. 2. inf. eod.
Rei incorporalis loco Imp. est obligatio, d. tit. de reb. corp. & incorp
§. 21. supr. de L. gat. & IC. in l. 1. §. f. de rer. div. l. 18. §. f. De
pet. her. Verum quia peculiarem ac diffusam tractationem requirere
visa est, non mox ubi de alijs reb. incorporalib. es de ipsa actum, sed ad
hunc locum cen commodiorem commode reservata, arg. l. 52. De
C acq.*

acq. rer. dom. l. 49. l. 143. de V. S. I. *Quamobrem de eo acquirendo*
nō minus separatim agitur, quam de dominio, confir. tot. tit. inf. per
quas pers. cuique oblig. acquiritur cum tit. supr. per qu. pers.
n. acq. & nostrum idem esse dicitur, princ. d. ut. Similiter & in
bonis nostris putatur, arg. d. l. 49. de V. S. In peculio servus est l. 7. §.
4. de Pecul. Legari potest ut cetera res nostra & legari quidem in-
telligitur ut res incorporalis, §. 3. l. supr. de Leg. juncto §. 4. cod.
Falcidia de radiationem patitur, arg. l. 1 §. 7. Ad l. Falcid. qua in re-
bus ac patrimonijs cuiusq. tantum d. l. 1. pr. Ad l. Falc. §. fin. l. sup.
cod. tit. locum habet In hereditate esse censetur, l. 9. l. 3. §. fin.
18. §. fin. de Petit. her. l. 1 §. 6. de Injur. l. 3. de Bon. poss. *Que*
et si lus personam quidem repr. ferat, l. 3. §. 1. de Her. inst. §. 2.
supr. cod. tit. l. 1 §. 1. Ad l. Aquil. in his tamen, quæ per inam
desiderant, ei, harent non attenditur, l. 6. de Acq. rer. dom. quan-
tum vis ad causam rerum pertineant, et usus fructus, arg. l. 2 §. de
Stip. serv. juncto tit. supr. De reb. corp. & incorp. d. l. 61. §. 1.
Augeat denique facultates vel minus prom. actionem hinc inde pa-
rit, arg. l. 3. 2. Ad l. Falcid. l. 2. 28. de Neg. gest. §. 2. inf. de Obl.
q. qual. ex contr. natc. l. 1. de Accep. l. pen. de pop. act. juncta
l. 10. l. 1. 2. de V. S. unde & alienare dicitur, qui solutionem reci-
pit, §. fin. Quib. al. lic. v. n. loc. Hac v. rō o. n. illud maximè ef-
ficiunt, ut ad rerum, non personarum, ordinem ac doctrinam, siue ius,
id est, locum hunc ipsum referri omnino obligationes oporteat, si ea-
rundem essentiam expendamus. Quod si finem, si subiectum resici-
mus, constabit nec alio referri posse. Nihil enim singulis contr. obli-
gatus agitur, nisi ut res & utilitas ejus quaratur, arg. pr. h. r. verb. rei
solvendr. §. 4. inf. de Inut. stip. l. pen. §. ult. de Cont. emt. l. 3.
verb. ad dandum aliquid, de O. & A. In singulis quaritur de re-
bus, quæ in obl. quidnem deducuntur. pr. inf. tit. pr. l. 1. de Reb.
cred. quos usus omnium rerum obligatio contrahi dicitur et novari in
§. 2. inf. Quib. mod. toll. obl. Sed & rebus ipsis substantia obliga-
tionis expletur, f. c. l. 6. Ad SC. Maced. De utroque autem quæ po-
tuit tractari, priusquam de eo actum quid esset illud, quod in iure
res diceretur? Aut qui explicari quiverit, an res publica, sacra re-
ligiosa dari, vendi, locari, promissi quocunque iure possint si non ante
erada-

traditum, qua istarum rerum qualitas & distinctio? An non praeposterum qui vis clamaret, si libro primo de rebus ad eum modum egisset Imp. cum earundem naturam ac divisionem sequenti esset expositurus? Atque annon Methodi regula perpèna atque immota id omnino averfatur? Alia planè ratio Iustinianea tractationis, qua de Iure personarum sic est expedita, ut faciliè ostendat, id ipsum nihil aliud esse quàm illud, quo per se absolute citra relatione ad res earundem qualitates & differentia spectantur. Carpent, arrodam qui velint, & sit peccatum alibi in singulis quidquam, Mihi doctrinae ordo universim servatus in his elementorum libris optimè constare, optimè defendi optimè laudari semper visa, talisq; adeò esse, pra qua sordere etiam debeant aliorum inventa. Quinimo si ad personas earumq; ius obligationes referantur, videamus ne easdem etiam eo intuitu inter se differre & distinguì fateamur, aut fateri cogamur. Necesse enim erit eas isto quoque modo affici variè: Ut cum alij sint qui obligent, quiq; obligentur, sic quoque dividere incipimus, In obligantes & obligatis, vel in obligatos, & nec obligatos. Sed utrumque hoc novum nimis. In l. ult. de Cap. min. Tria esse quae habeamus duces I Cius, Libertatem, Civitatem & Familiam. Nihil hic de obligatione. Et verò pendes hac ipsa ejusq; ius ex istis, prout caetera, ut Haereditas qualitas & differentia, ut infinita, quae in suis quaque sedibus ad rerum doctrinam ita pertinent, ut ex ista quae est de personis quaedam mutantur, vel eidem cohaereant & accedant propius. Argumenta quibus in contrarium nititur Herm. Vult. ad tit. h. n. satis feliciter diluit Amicus noster vir Clariss. D. Arum. th. 3. h. & ex superioribus satis abunde q; explicari possunt.

2. Obligatio in genere vel Naturalis est, vel Civilis, vel Civilis & Naturalis simul.

Obligatio in genere nihil aliud est, quàm Ius quo quis constringitur ad dandum vel faciendum, vel praestandum, arg. d. l. 25. de O. & A. §. 1. inf. de Action. Caeterum quia ejusdem vis dispar valde est, ut & causa, ex quibus nascitur, in tres quoque species disparti solet. Naturalis, quae sola ratione naturali, arg. l. 95. §. 4. de Solut. Civilis quae civili, l. pen. de Iust & Iur l. 1. 106. de R. l. l. 52. §. 5.

de O. & A. *Mixta quæ utraque sustinetur*, l. 7. de Pa&t. *Hæc actio-*
nem pariunt, d. l. 42. §. 2. de Procur. tot. tit. inf. de Lit. oblig. l.
 27. de O. & A. *Illa non item*, l. 1. juncta l. 7. §. 4. de Pa&t. l. 127.
 de V. Obl. (*Quamvis hic non levis suboritur dubitatio*, propter
 l. 10. de O. & A. l. 16. §. 4. de Fidei. *In quibus responsum à IC.*
Naturales obligationes non ex eo solo estimari, si actio aliqua earum
 eo nomine competat, *verum etiam si soluta pecunia repeti non possit*;
sed de hæc explanatione alibi plenius) *Ad exceptionem tamen proficit*,
 d. l. 7. §. 4. *Condictiuncem indebiti inhibet*, d. l. 10 d. l. 16. §. 4. §. 1.
 inf. tit. pr. l. 13. 46. de Cond. ind. *Fidejessore*, l. 6. §. fin. l. 16. §.
 4. de Fidei. §. 2. inf. cod. *Pignus*, l. 14. de Pign. *Compensationem*,
 l. 6. de Compens. *Novationem tenere facit*, l. 1. §. 1. de Novat.
ut & constitutum, l. 1. §. 7. de Const. pec. *Diff. quidem apud Cor.*
in l. 38. de Cond. ind. & Joh. Omoi. h. n. 25. qui non nisi iuricam,
Naturalem videlicet obligationem statuere, quasi civilis quæ dicitur
 nihil nisi qualitas istius censeatur, sed male.

3. *Ad princ.* Obligatio a est Iuris vinculum b, quo
 necessitate astringimur alicujus rei solvendæ secundum
 nostræ civitatis jura.

a) pr h. n. fac. d. l. 3. l. 2 §. 27. de O. & A. l. 7. de Pa&t.
Dubitatum à quibusdam, an definitio hæc cuius obligationi conve-
 niat: *Nam & naturalis sua mest necessitas*, æquitatis nempe vincu-
 lum, d. l. 95. §. 4. de Sol. & fidei sacrosancta observantia, de qua l. 1.
 de Pa&t. l. 1. de Const. pec. l. 20. C. de Transact. *Sed locus hic*,
 & divisiones subiectæ de efficaci, mixta imprimis & civili accipiendæ
 monent. *Naturalis solo æquitatis vinculo sustinetur*, d. l. 1. 95. §. 4.
solo jure gentium, arg. l. 84. §. 1. de R. I. *Secundum verò Civita-*
tis nostræ jura nulli necessitate solvendi astringit, arg. l. 8. de O. &
 A. *voluntaria tota est*, coq, nulla. facit l. 5. C. cod. d. l. 8.

b) *Duplex hoc tropus*, ut quibusdam videtur, *Metaphora ac*
Metonymia: *Ista à vinculis corporum*, quibuscum comparatur
 vulgato versiculo: *Verba ligant homines, Taurorum cornua fines*,
Bos cornu capitur, voce tenetur Homo.

Acc. h. Hac effectus pro causa. *Propriè namque contractus vinculum*
dici putatur. *Resp. Utrumq. tolerari faciliè in definitionibus Iuris, quæ*
nusquam

nusquam anxie sunt conceptæ. Proprium obligationis genus Ius est, commune rerum incorporalium, supr. de Reb. corp. & incorp. Id periphrastice expressit Imp. ut in definitione Iustitiae Habitum. Porro contractum rectius vinculum dici nego. Quia si pressius rem intuemur, Contractus vis illa est, qua vinculum (obligatio) constringitur, & quasi contrahitur ut tenetur. Sed et eadem ceteris causis convenit, arg. l. 2 §. 1. de O & A. l. 52 eod.

c) Ne quem turbet quod rei tantum hic mentio. Verum est, & factum in obligationem venire, §. fin. inf. de Verb. obl. Neque ad dandum, sed & faciendum ac præstandum quid eandem astringere, sec. d. l. 3. 15, de O. & A. At utrumque hic contineri scito. Verba solvendæ alicujus rei, generaliter & in præteritis capiendæ: non utique ut ad pecuniæ numerationem, sed ad substantiam obligationis referuntur, l. 54. de Solut. l. 47. 176. de V. S. Rei appellatio latissima identidem est, l. 5. 6. 23. de V. S. ubi Alciat. & Brach. Idem hic censeo, ac tunc videri rem solutam ubi id præstitum de quo convenerat, quodq; debebatur, sive id factum, sive aliud quodcumque fuerit, d. l. 6. l. 178. §. fin. eod.

Ad §. 1.

4. Obligationum summa a) divisio est in Civiles & Prætorias.

a) Summa earum, quæ legibus ac Iure firmatæ sint. Alioqui prior est illa, de qua supr. th. 2. prout prior Iuris ipsius divisio in Naturale, Gentium & Civile, l. 1 §. 2. de Iust. & Iur. §. f. supr. eod. Neque existimet hic quisquam malè omitti Iuris gentium conventiones sive obligationes, de quibus l. 5. de Iust. & Iur. l. 7. pr. & §. 1. 2. 4. de Pact. Nam istæ hic civiles dicuntur, quia totum Ius nostrum Civile appellatur cum opponitur Prætorio, l. 1. de Iust. & Iur. quaque Ius Naturale ac Gentium complectitur, d. l. 7. §. 1. de Iur. Nat. g. & civ. facit §. 3. inf. de Action. Quare non et Civiles hic dicuntur, quæ I. C. inventæ, sed & quæ comprobata tantum §. h. n.

Ad §. 2.

5. Sequens, omnes esse vel ex contractu, vel quasi; ex delicto, vel quasi.

Si propriè loqueretur *IC.* in l. 3. §. 4. Ad Syll. *Delictum* malè hic separaretur à contractu. Sed lutiùs atque abusiue interdum vox usurpatur, ut cum delictum malè contractus dicitur, l. 42. de R. judic. Idem si sit cum ad quasi contractus porrigitur, l. 49. de O. & A. l. 23. de R. I. Porro quo. lin l. 1. de O. & A. ut *IC.* ex varijs causarum figuris obligationes nasci, neque id tale esse arbitror, ut cum loco hoc ponat; Nam certè quæ nascuntur quasi ex contractibus, & quasi ex delictis rectissimè ex varijs causarum figuris nasci perhibentur, quippè quæ ex re d. l. 46. ex facto oriuntur, d. l. 25. §. 1. l. 52. cod. Si dixeris patere id ipsum longius quoque, ut imperfectius præ eo distinctionis hic nostra videri possit, Siquidem & extramurarii cognitiones & crimina (de quibus singulis tit. De var. & extr. cog. & crimin.) comprehendit, & ad Prætorias conventiones, pacta legitima pertinet, quæ non sine vitio à divisione, §. h. n. abesse vel excludi videntur. Resp. Imp. non utique nisi elementa libris his complecti voluit: Et possunt extramuraria ista ad quasi contractus et delicta vel quasi commodè referri. Et Pacta legitima ad doctrinam pactorum (quæ tota ferè in h. scè omiſsa) ut & conventiones Prætorie, vel ad Edictum perpetuum, cujus iusta expositio Pandectis relicta est, l. 2. de Stat. hom. l. omnem. §. tertij. 4. C. de Vet. jur. enucl.

Quid autem Contractus? conventio cum causa sua vi producens obligationem.

De iusta contractus definitione variè laboratur inter Nostros, quod ea in Libris nostris nusquam vel tradita vel explicata. Plerique statuunt in l. 19. de V. S. eam exſtare cum Contractus dicitur ultro citroq; obligatio, de qua accuratè Ioh. Goedd. ibid. Alij ex l. 7. §. 4. de Pact. iuncta l. 15. de Præsc. verb. (vide Vulg. i. iur. rom. 30. & in §. h. n. n. 34.) Conventionem cum causa definiunt. Non malè si satis plene. Nam cæsi verbo cause negotium quod geritur, intelligunt ex d. l. 15. m. uice tamen nihil esse definitione comprehensum, quod à pactis legitimis, acceptilatione, imò à pactis quibusdam nudis, à donatione satis distinguat contractus. Habent & ista causam, quippe quæ alicui non nisi exceptionem paritura essent, d. l. 7. §. 4. quod fecus est, l. 6. l. 17. §. 1. cod. l. 1. de Constit. pec. §. 2. inf. Quib. mod.

mod. toll. obl. l. 8. De acceptib. *Donatio est si hodie modus Do-*
minij querendi est, supr. de Donat. th. 1. & amplius quid habes.
conventionis tamen perficitur & ipsa, & causam habet, arg. l. 3 §. 5.
fin. C. de Donat. l. 19. §. 2. de Donat. l. 38. de mort. c. donat.
juncta l. 1. §. 3. de Pact. Accepilatione & pacto identidem collatur
obligatio ipso jure, d. §. 1. 2. inf. Quib. mod. toll. obl. §. fin. eod. l.
17. §. 1. de Pact. eod. causam habere preter conventionem negari satis
quòd hand poterunt. Sed et causa verbum varie in legib. nostris si quod
unquam usurpatur, & hoc loco nimis ambiguum. Explicari itaque
& pressius determinari debuit, quòd & plenior & planior sit definitio:
Neque id commodius fieri posse videtur, maxime pro ratione hujus
loci, quo de contractu ut causa obligationis agitur, §. h. n. quam ad-
alhe hione istius modi, qua & effectus & finis forma ipsius connexus,
& differenti sub iis, de quibus jam dictum est, demonstretur, conftr
l. 5. de Inst. & l. §. h. n. l. 3. de O. & A. l. 19. de Reb. cred. l. 19.
de V. S. l. 7 §. 1. de Pact. juncto §. 4. ead. l. & l. 27. de O & A.
junct. l. 6. de Pact. ubi (uj. l. 19. 20. de Iud. Henric. Boc. ad l.
contractus 23. de R. l. c. 1. n. 4.

Ad princ. Quib. mod. re. contr. obl.

6. Mutuum itaque omnimodò contractus erit.

Primum namque & hic, & in l. §. 1. 2. de O. & A. l. 1. de
Reb. cred. locum sibi inter contractus vindicavit pr. & lit. h. n. §.
fin. supr. de Oblig. Sic in §. 1. in f. supr. de Iur. nat. g. & civ. In-
risq. cōtractibus perspicue accersitur, ut & in l. 9. pr. & §. 2. de Reb.
cred. ac passim. Neque admittenda communis distinctio contr.
etuum propriorum & impropriorum ex l. 19. de V. S. Nam ut eo
loco bene Ioh. Gad. l. obligationis verbum metonymicè positum in-
dicavit: ut à mihi pl. me persusam totam ejus legis distinctionem ni-
hil nisi gramm. tr. a et vocum esse, fac. l. 38. eod. Ab usu juris alienæ
esse, ac non nisi in illè transferri aut induci ad interpretationem Sta-
tutorum, ut Dd. voluit (quasi quæ propriè accipiendæ; arg. l. 3. §.
6 De neg. g. Ioh. Schneid. h. n. 2. 1. 4. ac proinde de improprijis,
quos vocant, contractibus non intelligi indubio, ut de mutuo stipula-
tione, & c.) Cedo max. que vel ullum juris locum, quo id fiat, quive
fieri

id fieri oportere innuat. Scio interdum separari, ut in l. 1. & seqq. Ad SC. Miced. l. 3. §. 4. de Minor. l. 1. C. de Filiof. min. atque item in l. 10. de V. S. Sed ut illud propter improprietatem verborum, aut naturā contractus fieri nemo dixerit, arg. J. l. 1. ita in d. l. 10. satis idoneē sic verba capiuntur, ut non tantum ex pecunia mutua, sed ex quovis alio contractu crediores intelligantur, arg. l. 1. de Reb. cred. Transferamus sodes ad usum nostrum. Extat inter Constitutiones Patrie equissima una, quā cautum, Ne qui contractus à minoribus sine adhibito juramento, secus quā l. 1. & Auth. sacramenta. C. Si advers. vend. inductum fuerat. Hac benignē subventum facilitatis istorum, & versutiae creditorum providē occursum: Eandem si quis negassit in mutuo (in quo vel ideo major cautio, quod major capio inconsultae aetatis.) in stipulatione locum vindicare sibi, id agere merito videatur, ne propriae neve probabili interpretationi locum faceret reliquum.

7. Quo res, quę pondere, numero & mensura constant a) sic credimus b) roganti ut ejusdem qualitatis & generis reddantur c.)

a) pr. h. n. quæ à ceteris separantur passim, §. 2. supr. de V. usufr. ear. rer. q. usufr. conf. l. 1. §. 7. Ad l. Falc. l. 94. §. 1. de Solut. l. 42 de Jur. dot. l. 1. §. 2. de Reb. cred. in qua l. C. earum datione in creditum nos ire docet, quia in genere suo functionem recipiunt per solutionem magis, quā specie: Cujus loci varias interpretationes congestas vide apud Andr. Fachin. 2. Contr. 49. Gædd. ad. l. 4. de V. S. n. 25. quarum pleraque effectu coincidere mihi videntur, ut de ea pluribus laborare vix opere pretium censeam. Summa est, magis comodi usq; eas res in genere solvi, quā in specie, quippe cujus usus maximē in abusu sive consumptione sit, l. 1. 2. §. de V. usufr. ear. rer. q. usufr. §. 2. supr. de V. usufr.

b) l. 2. 3. de Reb. cred. Dices in dote idem fieri, arg. l. 42. de Jur. dot. Itemq; in quasi usufructu, d. §. 2. supr. de V. usufr. Neutrum tamen definitione vel esse, vel oportuisse comprehensum, quod à definito discreparet. Resp. Substantivum contractuum ex eo potissimum censi, quod inter contrahentes agitur, d. l. 3. l. 3. §. 1. de O. & A. l. 23.

l. 23. 34. de R. I. l. 219. de V. S. *At in dote dandi non id votum intercedit, ut res reddantur, arg. l. 1. de iur. dot. sed ex accidenti id est, eoq, minus spectandum, arg. l. 6. Qui & à quib. man. lib. n. f. Aliiter in contractibus quos quisque lucris sui causa inire censetur, l. 25. §. 1. de O. & A. Porro quasi ususfructus non nisi legato atque ultima voluntate constitui solet, arg. l. 1. de V. usufr. car. rer. q. usufr. conf. l. 1. de V. f. v. usufr. leg. Virumque ergo alterius generis est, contractus propriè non est. Potest & in eo differentia notari quod mutuum stricti iuris, dotis dandi bonæ fidei causâ habeat, arg. §. 28. 29. inf. de Actio. Ingeres, At in depositio quantitatis, ut tantundem reddatur, nihil tale responderi posse. Nam & contractus est, atque ejusdem qualitatis & generis res reddi desiderat, arg. l. 24. 25. §. fin. l. 27. §. 1. l. 28. 29. Dep. perinde ut mutuum pr. h. t. ad quod tam propè accedit, ut separari vix aut nunquam possit. Resp. Differre tamen à mutuo hoc ipsum aliter, quâ si nem utriusque contractus, & mentem contrahentium, ex quibus contractuum substantia & distinctio, arg. l. 4. de Reb. cred. l. 34. de R. I. l. 6. de Act. emt. l. 7. §. 1. 2. de Pact. l. 1. §. 4. de Constit. pec. pendes, respicimus. In mutuo n. id agitur, ut res accipientis fiat naturaliter, in Deposito isto per accidens, arg. d. l. 24. Dep. Mutuum non nisi ad gratiam & commodum ejus, qui accipit, sui natura refertur. Depositum vel totum, vel maxime deponentis, sive ejus qui dat contrahitur, §. pen. inf. h. t. l. 1. Deposit. Illud ut gratificemur debitori usum pecuniæ nostræ, hac ut alter nobis ejus custodiam, dd. ll. §. p. inf. h. t. eoq, pertinet vox, roganti adde quæ diximus 1. Ann. not. 6. c) Aliud enim solvi nequæ d. l. 2. §. 1. h. t. quæ de re dicemus inf. ad tit. Quib. mod. toll. obl. plenius.*

8. Inde dictum a) quod ex meo b) tuum fiat.

a) pr. h. n. d. l. 2. §. 2. h. t. Nec est verendum ne quid in consilio hic dictum videatur ob id, quod donationi l. 1. de Donat. emtioni, l. pen. §. fin. de Contrah. emt. Denique omni ferè traditioni ex justa causa, §. 41. supr. de Rer. div. & similibus causis conveniat hæc deductio, Nam ut bellissimè negatur eodem respectu convenire, ratione inquam nominis, cujus hæc est notatio, ita valdè reyculum est, Etymologiam verbi falsam putare, quia causa ejusdem laus se diffundat, Definitioni id vitium est, quod ad notationem malè sic transfer-

D

thr.

tur. Quid? an ideo vel minus, vel ineptè ab Humo homo dictus cen-
 seatur, quia & vasa & alia inde confecta & confici solita? Idem de
 ceteris, quæ infinita sunt, iudicium esto. b) Dominum itaque esse
 oportet. Autem, inquit l. C. in d. l. 2. §. 4. & rem intervenire, quæ de-
 tur, d. l. 2. §. 3. l. 6. Ad SC. Maced. l. 1. §. 2. de O. & A. Illic tamen
 singulæ quædam recepta, ut docet l. C. in l. 1. §. de Reb. cred. de cuius
 interpretatione & conciliatione cum l. 3. 4. Mandat nobiles juxta et
 difficiles controversia inter principes ICros agitantur hætenus. Mihi
 communis explicatio optima ratione niti videtur. Nihil n. verat, d. l.
 1. §. de pecunia quæ exiat, d. l. 3. 4. de ea, quæ tantum debeat acci-
 pere, cum Accur. Bart. & c. in d. l. 1. §. In ista potest admitti brevis
 manus filio, de qua l. 3. §. fin. de Don. int. V. & V. l. 4. §. 1. de
 Iur. dot. Dato nempe subiecto quod fictionem recipiat, fictionem, in-
 quam, mutua dationis. Ubi namque res exiat rectè dicitur esse quod
 & dari, & simul datum fingi, vel pro dato haberi possit, verum ubi
 debetur tantum, non item. Longius res repetenda hæc casu, h. e. antè
 fingi oportet, quod dari possit, tum deinceps id ipsum datum esse. Du-
 plex itaque hic fictio necessaria, quæ ut difficilior, ita merito aliena cē-
 setur. Id verò animadversum oportuit ab his qui negant utrumq. lo-
 cum conciliari posse. Certè ratio quæ Afric. mittitur id omnino admittit,
 nec verba usque reclamant, ut suo loco plenius. Neque verò ferre possum
 quod vulgò receptum, & Cuj. ad d. l. 1. §. planè persuasum, Ulp. sentē-
 tiam d. l. 1. §. propositam confirmatam esse, l. 6. C. cod. tit. Non n. eo
 loco de pecunia ex alia causa, sed de alia quantitate ex mutuo debita agi
 ostendimus, d. lib. 1. Annot. c. 9. neque de usuris tantum, ut coniecit
 Ant. Fab. §. Conject. 10. sed de ipsa re, quæ debeat, rescriptum ibidē
 esse. Perspicuè namq. initio d. l. novationē intervenisse interposita sti-
 pulatione ea, v. cessante pro infel. quod actū videatur, haberi lex ipsa
 ostendit, v. d. c. 9.

9. Atq. ex eo nascitur actio, quæ vocatur certi cōdictio.

l. 2. h. n. l. 9. & pass. de Reb. cred. l. 1. de cond. tritic. Sed quæri-
 tur specialis hæc sit actio, cuiusmodi ex singulis ferè cōtractibus nasci-
 tur, arg. l. 1. 2. 3. de Præsc. verb. an generalis, quam ex quovis con-
 tractu dari l. 9. de Reb. cred. docet, quoties certum petitur. Digna
 res investigari quibusdam visa, mihi minimè. Illud namque certissi-
 mum

nam, nullam dari posse differentiā qua utraq. ea actio idoneè distinguatur, ut Ias. rectè animadvertit, quin g. unam atque eandem censemus sec. l. 3. §. 2. de Injust. rupt. atque ir. f. test. Nec valet quod Bart. fingit in d. l. 9. n. In illa satis esse si quis dicat creditum esse, in hac & adyeci, certum idipsum esse. Nusquam n. lex tale quid dicens sine qua loqui erubescimus, N. 18. c. 5. & N. 2. c. 3. Et quidni satis sit certum pericūm ex eo ipso satis intelligatur quale id sit, quod peritur, certum incertum vè, facit l. 2. C. de Form. & impetr. act. subl. confer d. l. 9. l. 1. l. 24. eod. tit. l. 7. ff. de V. O. §. 1. int. h. r. vers. perinde enim: Don. in d. l. 9. Diff. Accurs. Schneid. h. & in §. sequens inf. de Actiō. Cuj. in tract. ad Afric. ad l. 23. h. r. Bart. in d. l. 9. Rob. 2. Animad. 3.

10. *Ad §. 1. Indebiti obligatio alias ex vero, alias ex quasi contractu nascitur.*

Variè solvitur indebitum, Scilicet, quo casu cessat repetitio, l. 1. de Cond. ind. l. 53. de R. I. Erroneè d. l. 1. & pass. tot. tit. §. h. n. Dubitanter, de quo l. ult. C. eod. idq. vel simpliciter, vel cum etiā actum est ut restituatur, l. 2. eod. l. 14. de Solut. si post constitutū nihil debiti fuisse. Hoc facto IC. negotium contractum esse respondet in d. l. 2. eod. merito Imp. hoc ipso in loco ejus commemorat. Ubi simpliciter aut per errorem solutū est ad quasi contractus retuli in §. pē. inf. de Oblig. q. quas. ex contr. n. ut et IC. in l. 5. §. 3. de O & A Hic namq. verum est quod in l. 13. §. 1. Commod. IC. monet, obligationē nasci extra id quod agitur. Cum indebitum solvitur, id agunt partes, ut tollatur, non ut constituatur obligatio, §. h. n. inf. d. §. pen. Sed quia errant, à quibus consensus abesse censetur, l. 15. de Jurisd. Lex aliter rem interpretatur, habet q. pro eo ac sit acitè de restitutione cogitassent. Quare quidē facere potest, ut conditio datur, non a. ut ex justo contractu eadem nascatur. Oritur quippe ex bono & equo magis, quā cōventionē, l. 66. de Cōd. ind. l. 12. l. 65. §. 5. eod. l. 12. §. in f. Rer. amor. l. 32. de Reb. cred. l. 1. de Cond. fin. caul. Quid n. negotij propriè gerere dici possit qui errat? quique exinde repetitionem saltem habet quia erravit, non quia conventionem, qualis in cōtractibus consideratur, l. 1. §. 3. de Pact. l. 19. de V. S. interposuit? Unde in l. 33. de Cond. ind. non absoluit, sed per extenuationem, negotiū aliquod

gerere dicitur. Neque causa ulla est cur aliud ex eo loco colligat Donellus. Non n. sufficit ut contractus verus censeatur, si quis animum obligandi habuerit, si negotium aliquod gesserit, nisi cetera concurrant, siue quibus contractus substantia expleri nequit, arg. l. 1. §. 1. l. 2. 9. Commun. div. Sine conventionem nullus omnino contractus, d. l. 1. §. 3. de Pact. l. 5. §. 5. de O. & A. d. l. 1. 9. Et qualis ista, talis quoque obligatio, vel expressa, vel tacita. Illa veros hac quasi contractus facit, ut bene demonstrat Herm. Vult, ad pr. in f. de Obl. q. qu. ex contr. n. 2. & §. ex d. l. 1. 9. l. 1. §. de Præsc. verb. d. l. 3. 3. Proinde quod in l. 4. de Pact. dicitur, conventiones etiam tacite valere, eo pertinet ut intelligamus isdem & vim suam inesse, non ut eodem effectu cum expressis censeantur, excepto tantum mandato & societate de quibus l. 6. §. 4. l. 1. §. Mand. l. 4. §. pro soc. Illa namque ignorante plerumq; eo atque etiam invito qui obligat, quique obligatur existunt, arg. §. 1. de Obl. q. qu. ex contr. l. 1. 2. de Neg. l. 20. C. cod. tit. l. 5. §. 3. de O. & A. l. 4. C. de V. usufr. d. l. 1. 4. §. 1. l. 2. 9. Commun. div. quod in expressis aliter se habet, l. 1. 7. §. 3. Commod. l. 4. C. de O. & A. d. l. 1. §. 3. de Pact. Illa legis vi vel interpretatione ferè inducuntur, d. l. 4. de Pact. junct. l. un. §. 1. C. de R. V. act. l. 1. C. Com. de leg. l. 6. §. fin. C. de Bon. q. lib. Ha non nisi partium mero facto ac voluntate, d. l. 1. 9. de V. S. l. 2. 7. de O. & A. Atque est hac quoque sententia, l. 1. 9. de Reb. cred. quo postremum abutitur Donell. Nam quod ille assumit in solutione indebiti, ideo agi, ut confestim obligetur, quia aliter nec obligationem parere possit, sec. d. l. 1. 9. manifestò ipsa legere darguitur, quā de expressa conventionem loqui exempla convincunt & ipsa monet ratio. Refellitur quoque à l. C. d. l. 5. §. 3. apertius, dum agi de distrahenda obligationem docet; & omnium certissimo, d. l. 1. 3. §. 1. Commod. qua disertè in proposito obligationem extra id quod agitur nasci indicat. Merito itaque ficulnea hac disputatio, Don. 14. Comm. 16. & 17. ac vel exemplo pessima est reputanda, qua temerè principia juris convellit atque in dubium vocat.

Ad §. 2. Commodatū est contractus a) quo res alteri gratuitò b) utenda c) datur, ut eadē specie restituatur d.)

a) l. 1. 7. §. 3. h. l. 7. §. 1. de Pact. l. 2. 3. de R. Iur. §. 28. inf. de Act.

Act. Distinguitur autem hoc ipso à procario, quod etsi & contractus appellatione veniat, ut in d.l. 23. id tamen non nisi improprie, arg. d. l. 23. vers. negotia gesta, &c. juncto pr. & §. 1. inf. de Oblig. q. qu. ex cont. n. et abusive fieri receptum est, arg. l. 14. de Prec. juncta d.l. 17. §. 3. h. t.

b) §. h. n. l. 16. §. 6. de Furt. l. 5. §. 12. h. t. Atque hætenus discernitur à locato, ut hic docet Imp. in fin. Notari tamen potest & alia differentia, Nam Locatorei quoque fructum completitur, l. 15. §. 1. l. 24. §. 4. l. 25. §. 1. l. 33. Locat. §. 37. supr. de Rer. div. Comodat. tota substantia ad usum fere refertur, §. h. n. in pr. d. l. 1. §. 2. 3. de O. & A. l. 1. §. fin. de Precat. l. 1. §. 1. h. t. Nisi dixeris in commodato & fructum venire quodammodo, quia qui utitur commodum semper quale quale persentiscit, facit d. l. 17. §. 3. h. t. haud secus atque is qui conduxerit, ut in habitatione, quæ non minus commodari potest quam locari, d. l. 1. §. 1. h. t. juncta l. 32. de V. usufr. l. 5. locat.

c) Etsi & fructus quidam consequatur, ut dictum, usum tamen maxime spectant contrahentes, d. ll. 1. h. t. l. l. 3. de O. & A. d. l. 1. §. f. de Prec. §. h. n. inde itaque contractus essentia jure æstimatur, sec. l. 7. §. 12. de Pact. l. 1. §. 4. de Constit. pec. l. 3. §. 1. de O. & A.

d) Nam ut æstimatio præstetur ab accidenti est, l. 3. §. 2. l. 5. §. 1. l. 11. l. 17. §. fin. l. 21. h. t. reddi autem oportet non deteriores, l. 3 §. 1. h. t. in qua nihil opus emendatione, Hotom. §. obs. 24. Mens namque I. C. est, rectè dici rem non redditam (juris interpretatione) quæ deterior (facto) reddatur. Et similis locutio in l. 1. §. 1. cod. vers. sed ut apparet, proprie (rectè) comodata res dicitur, & quæ soli est.

Vnde fit ut si res fortuito casu interiit commodatarius non teneatur a,) ubi nulla ejus culpa b,) præcessit, cum qui mutuum accepit non eo minus obligetur c.)

a) Semel placuit, Debitorem speciei ex quacunque causa liberari si ea perempta sit, l. 23. 35. 49. §. f. l. 83. §. 5. de Verb. oblig. l. 32. §. 5. de Læg. 2. Et in promptu ratio, quod eo facto impossibile jam sit rem præstare, quæ in rerum natura non est, ut eleganter I. C. in d. l. 83. §. 5. de V. O. Impossibile verò nulli obligatio, l. 135. 185

de R. I. b) Opera pretium atque ex re erit breviter hic cognoscere
qualis quaque sit culpa, unde aestimetur, & à quo quando praestetur.
Quamvis enim difficultas ejus rei definitio putetur non sine causa, quæ
ex facto, ex sola aequitate fere pendeat, confer l. 32. de Vsur l. 14. de
Div. & temp. præsc. Eo tamen penetravit recentiorum imprimis di-
ligentia & acumen, ut parum absit, quin hic cynosuram justam nobis
jam præstitisse videri possint. Culpa itaque tres gradus vel species,
prout in legibus occurrit triplex ejus appellatio, Lata, levis & levissi-
sima statuenda; Lata culpa nihil est nisi ommissio diligentia quam om-
nes rebus suis adhibere solent, l. 223. de V. S. l. 32. Depos. l. 7. Ad
l. Corn. de sic. atque hac dolo proxima, l. 11. de Incend. & ruin.
l. 1. §. 2. Si qu. test. lib. est iuss. ejusq. appellatione regulariter venit,
l. 1. §. 1. Si mens. fals. mod. dix. d. l. 32. Depos. d. l. 223. l. 226.
de V. S. l. 5. §. 15, Ut in poss. leg. ut & fraudis l. 22. §. 2. Ad SC.
Trebell. Levis est ommissio ejus diligentia quam homines frugi et me-
diocres præstare consueverint, §. seq. h. t. §. fin. inf. de Societ. l. 3.
§. 1. Naut. caup. stab. Hac alias simpliciter culpa verbo designari so-
let, ut ex l. 23. de R. I. l. 5. §. 2. Commod. d. §. seq. & d. §. fin. re-
cte colligunt Petr. Fab. in d. l. 23. Vult. 1. discept. 15, Levissima
est ommissio diligentie hominis exactissimi, l. 32. Depos. d. l. 18. Co-
mod. §. 1. inf. de Obl. q. qu. ex contr. Appellatio extat in l. 44.
Ad leg. Aquil. Alioqui per oppositum innui solet, cum diligentia
absolute desiderari & præstari dicunt, ut in d. l. 23. d. l. 5. §. 2. l. 3.
§. 1. Naut. caup. stab. Porro cum quaeritur qualis à quoque culpa
praestetur, optima est doctrina l. 1. in d. l. 5. §. 2. Commod. Spe-
ctandum cujus potissimum causa in contractu versetur, atque inde
res aestimanda, Si creditoris solius, lata, Si debitoris solius, etiam le-
vissima, Si utriusque, levis venit & praestatur regulariter, §. 3. §.
fin. inf. h. t. §. fin. infr. de Societ. d. l. 5. §. 2. d. l. 23. de R. I. ubi
Petr. Fab. Boc. & alij. Dico regulariter, quoniam interdum aliter se
res habet, tum ob naturam contractus, ut in mandato, de quo suo lo-
co, tum ob pactiones, quas legem dare contractibus receptum, d. l.
23. de R. I. l. 44. §. 1. de O. & A. l. 52. de V. O. l. 7. §. 5. de Pact.
His premisis facilius explicatur, quamam ea culpa sit, quam præsta-
re cogitur, qui commodatum acceperit: Ex natura contractus levissi-
sima.

suma exigitur, quod beneficij causam ille continet, cuius tota utilitas ad commodarium redundet, l. 17. §. 3. Commod. §. h. n. Atque inde ut res evidentius exprimat non simpliciter diligentiam, sed exactissimam eandem desiderari traditur in l. 18. Commod. l. 1. §. 4. de O. & A. ut & in §. h. n. sane exactam, & perfectam quod eodem recidit, atque eo pertinet, ut intelligamus nihil ommissum, culpa vacuum hic esse, ut in l. 21. C. Mandat. Interdum aliter servatur, si forte & commodarius commodum simul vertatur, ut subiicit IC. in d. l. 18. vers. At si utriusque: Hoc sensu in l. 13. §. 1. l. 14. de Pign. act. confertur commodum cum pignore, quod satis constat utriusque gratia contrahi, §. fin. inf. h. t. Idem & in l. 8. §. 3. de Ptec. qua simpliciter culpe meminit, sed ex allegatis supr. Regulis & legibus omnino interpretanda de levi culpa, quam regulari-ter verbo culpe absolute posito denotari diximus.

c) §. h. n. vers. & is quidem, facit l. 11. C. si cert. pet. Existimes id pugnare cum regulis l. 5. C. de Pign. act. l. 2. 10. de Per. & comm. r. v. l. 11. §. 1. Locat. Casus majores ac vim divinam à nullo prestari: sed monendi sumus hanc tum valere, ubi species debetur, sec. d. l. 23. de V. O. supr. l. a. ut in commodato §. h. n. In genere (cujusmodi in mutuo versatur, & perire non potest) in quo non corpus certum spectetur, secus esse d. l. 11. C. Si cert. pet. ubi D. Gothofr. Denique & in mutuo dominus fit, d. §. n. l. 2. §. 3. 4. de Reb. cred. cui alias res perire affolet, l. 9. C. de Pignor. act.

Ad §. 3.

13. Depositum quoq. contractus est a,) qui re perficitur cum res b) alteri custodienda creditur, ut eadem rep-
petenti quandocunque reddatur.

a) §. h. n. l. 1. §. 5. de O. & A. l. 1. & tot. tit. Depof. Illud tamen hic advertendum quandoque non sponte & voluntate, ut alias contractuum ratio postulat, sec. l. 1. §. 3. de Pact. l. 55. de O. & A. l. 5. C. eod. sed jussu atque auctoritate Iudicis hunc iniri, cum res litigiosa esse ceperit. Sed hoc inde quod & alias judicia in invitos reddantur, l. 83. §. 1. de V. O. Nisi quis malit ita rem interpretari quasires quidem in vitis litigantibus auferatur à iudice, tamen quā
eandem

eadem apud alterum interim deponitur consensu rem peragi, Illo vice partium fingente. Appellatur verò Sequestrium ac sequestratio, quæ regulariter legibus prohibita, l. un. C. de Seq. pec. ut benè probat. Joh. Gædd. de Sequest. c. 1. n. 83. 91. & seqq. contra Cuj. in parat. add. l. un. & Rob. 1. sent. 5.

b) Tum mobilis, tum immobilis, si credimus Gædd. d. etæ&. ad rubr. n. 10. & seqq. quando utraque custodiam recipiat, l. 2. 3. 10. 11. de Per. & com. 2. v. l. 13. §. 20. de A. E. & commendari queat, l. 24. Depos. atque item commodari, l. 1. §. 1. Commod. juncta l. 5. §. 4. eod. In sequestrium sat constat & rem immobilem venire, quippe quod jure singulari, atque eo fine inductum, arg. l. 13. de V. usufr. & simill. Alius in cura rei immobilis quin mandatum potius contrahi dicendum est. Longè id utilius domino, cujus gratia contractus incatur propter prastationes, de quibus §. h. n. & l. 23. de R. I. l. 21. C. Mand. Magis usitatum ut rebus istiusmodi quenquam prastificare vel custodes apponere dicamur, quàm eas apud alios deponere. Posse speciatim id agi non admodum renuam, sed vix aut nunquam idem fieri argumento est, quod nusquam idem actum doceatur, Procuratorum passim mentio, atque earum usus absente domino, l. 1. §. 2. de Procur. c) In specie §. h. n. interdum aliud servatur, l. 24. 25. §. 1. l. 28. Depos. quod anomalum vocant, facit l. 31. Locati de quo vide 1. Annot. nostr. c. 6. 7. 8. 10. contra Hot. 3. observ. 10.

14. Ad §. fin. Deniq & pignus a) quo creditori vicissim res creditur securitatis gratia, ut eandem debitori restituat, ubi de debito satisfactum fuerit b.)

a) §. h. n. d. l. 1. §. 6. de O. & A. l. 9. §. 3. & pass. r. de Pign. act. Quid g. illud? quod alias nuda conventionione, l. 1. D. eod. & per pactionem nudam contrahi pignus traditur, l. 66. de Furt. l. 4. de Pign. & hyp. Resp. Pignoris vocem varîè accipi tum pro contractu, ut h. §. n. tum pro re in contractum deducta, ut in tit. de Pign. & hypoth. & alibi passim. Atque alias genericè sumi, alias specificè. Illo modo & hypothecam comprehendit, h. e. obligationem ejus rei, cuius possessio penes debitorè remanet. Hoc ad rem, quæ traditur creditori refertur: ad istum itaque d. l. 166. & 4. pertinent. ad hunc §. h. n. facit l. 17. §. 1. de Pact.

b) d. l. 9. §. 3. l. 13. §. 4 de Pign. Sed etsi aliter redditum fueris à creditori pignus, ius ejus dissolutum arbitramur ut pluribus explicuimus 1. Annot. 15. quod & in legato verum, l. 1. §. 1. de Reb. dub. d. l. 1. Annot. c. 16. adversus reprehensionem Ant. Fab. 17. Conj. 10.

STIPULATIO est contractus
qui mutua interrogatione &
responsione perficitur.

a) *Stipulo, quod firmiter ve-
teres duxere, nuncupata sec. pr. h.
n. Quod ita nostri fere interpre-
tantur quasi contractuum cetero-
rum firmandorum gratia inventa
sit ex Paul. 5. sent. 3. Male: Non*

*enim istorum, sed potius obligationum firmitatem constringi docet
Paulus: Et vero cum contractus singuli per se consistant l. 7. §.
1. de pact. & actionem pariant sua vi l. 3. 27. de O. & A. &
qualescunque passionem recipiant d. l. 7. §. 4. l. 7. de reb. cred.
quid attinuerit eorum causa novum remedium excogitasse: Ad
pacta itaque facile patet totum hoc referendum, in quibus nista-
sam fuisse stipulationem innuit l. Coin d. l. 7. §. 12. de pact. &
ex quibus, etsi maxime donandi animus interveniret, obligatio vel
actio queri darive non poterat l. 14. De prec. l. 14. §. 11. De
furt. juncta d. l. 7. §. 4. Perinde servatum in iis, quae per pactum
cum adici ex intervallo non semper possent contractibus, per stipu-
lationem firmata sunt d. l. 7. §. 5. & 12. l. idem in ceteris negotiis,
ex quibus, quia cerum nomen non haberent, praescriptis verbis actio
ac non nisi resecuta dari soleret. panitere a. & aliter liceret d. l. 7.
pr. & §. 1. 2. De pact. l. 1. §. 2. 4. De perm. addel. 5. §. 2.
l. 126. §. 2. de V. O. Denique infinitae sunt causa, in quibus
cum ceterorum contractuum ratio deficeret stipulatio recepta &
inducta est, ut in iudicialibus, Praetorijs & communibus (de qui-*

bus inf. t. t. de divis. stip.) manifestius apparet.

b) arg. §. ult. inf. de oblig. l. 1. 2. de Novat. l. 1. §. fin. de pact. l. 17. C. de fid. instr. l. 8. §. 3. de accept. l. 3. §. 11. de pecul. l. 9. §. 3. de reb. cred. l. 7. C. Quod met. c. l. 14. C. de non num. pec. l. 83. l. 137. §. j. de V. O. §. 12. inf. de inut. stip. l. fin. de stip. serv. l. 9. de duobus re. l. 80. de solut. l. 25. C. de testam. l. 33. de O. & A. Quibus ab hac evincitur contractus appellacionem, naturam atque effectum & effectus stipulationis passim tribui. Proinde nec causa nlla est ob eorum imperatibus separamus, quasi tale quid innuant l. 19. de V. S. l. 5. §. 2. verj. verborum conceptio & prin. verj. quot rer. contrah. form. De V. O. l. 3. C. de V. S. pr. h. n. verj. q. a. hoc n. 1. ut inulta l. 7. §. f. de cur. fur. quibus in contractum moventur Ale. Brech. & Forner. ad d. l. 19. de V. S. Acc. & Dd. valg. in §. pen. inf. de div. stip.

c) Ad idem, ad dandum quid vel faciendum, nisi scirent nonuisse me supra generis verbo id contineri. Contractu cum dicimus, negotium meum hoc intelligimus l. 3. de O. & A. l. 15. de presc. verb. l. 1. §. 3. l. 7. §. 1. 4. de pact. Addidisse proprietates, quibus persuasum, ita per se stipulationem consistere, ut nec causa admittitur in rebus alterius desideret. Tamen id ipsum doli l. 21. de V. O. l. 15. de fidej. l. 2. §. 2. De dol. mal. exc. l. pen. §. 4. l. 101. matr. l. 3. de resc. vend. l. 17. 18. 19. de evict. atque in primis l. 6. C. de reb. cred. Verum in d. l. 6. alia omnino sententiam esse liquido a nobis improbat l. Annot. 9. ita ipsi manifeste se implis aut alioqui, quippe qui ceteris causis deficientibus donationis causam subintelligunt, hoc est, verbus negans re ipsa poni causam, cum non sine causa promissu datum credatur quod donum gratis promissum aut datur arg. §. 41. sup. Derer divis. princ. sup. De usuc. l. 1. l. 6. 12. 22. De don. v. sup. th. 1. de donat. Diss. Zas. & Ale. d. l. Gadd. d. tract. c. 7. n. 74.

Hinc recte colligitur stipulationem juris civilis esse: Nam cum illius forma in verbis, in conceptione verborum consistat, pr. h. n. d. l. 5. §. 2. l. 83. de V. O. huic vero prescripta solemnitas, hoc est, forma

forma ejusdem, facile intelligimus ex hoc ipso jure auctoritatem ejusdem pendere. Et si enim verborum usus communis est omnium gentium, ceruus tamē definitus, atque ex præscepto sollemnis ad jus populi unius rectissime refertur, arg. l. 7. de jure. & jur. facit & l. 126. §. 2. h. t. l. 1. Locat. §. 10. inf. de act. l. 5. de just. & jur. ubi Acc. Bart. &c. vido plenius Joh. Gadd. de contrab. & com. stip. c. 2. cond. 1. ubi argumenta disceptata ex d. l. 5. l. 7. §. 1. junct. l. 1. §. f. de pact. §. 11. sup. de ver. div. l. 9. de just. & jur. l. 1. de pact. l. 1. de const. pec. junct. l. 1. Lac. §. 12. inf. de inut. stip. §. 4. inf. de l. r. N. G. & C. l. 1. §. f. h. n. junct. l. 48. de re. jud. l. 8. §. fin. de acceptil. Ulp. in frag. 112. de leg. §. grati junct. l. 11. de leg. 3. & pr. de fid. her. pr. de Codic. Prov. 6. vers. 1. solide confirmat explicatque.

2. Ad §. 2. Stipulatio vel pura est, vel cum adjectione:
Ex illa statim peti potest debitum.

§. h. n. §. 10. inf. de inut. stip. l. 41. §. 1. l. 118. §. 1. D. cod. l. 213. de U. S. in qua eleganti metaphora l. C. & cessisse & venisse dicitur in hujusmodi stipulatione, docet: cessisse, inquam, et venisse, non quā adjectus aut expectatus fueris: sed quā adici & expectari potueris, ut sequitur, ac proinde petitionem differre, f. l. 12. de R. l. Sed queritur an non cum quodam temporis spatio ac tractu id intelligi conveniat, cujusmodi alias accipit solet, sec. l. 13. de solut. l. 24. de oper. lib. Ita placuit plerisque, qui modicum concedi volunt Bart. in l. 105. de solut. Schneid. h. n. per d. l. 105. Verum ista vereor ne abutantur: Non enim de debitore, sed herede ejus, pro quo fidejussor solvit, loquitur. Hujus vero dispari deo ratio, quia in alienam obligationem succedit, et quia non incongruens videbatur aliquandō isti concedi, ut ex hereditate conflare vel sumere possit, quod exsolvat. Id volunt verba, neq. n. cum (acso adiret hereditate v. r.) debet, hoc est, de suo afferre, ut quasi posita mēsa creditoribus illico dinumeret. Sic et in legatis explicanda pecunia modicum tempus heredi concessum, eadem de causa l. 71. §. 2. de leg. 1. Nec simile est quod in l. 31. de re jud. semel traditum, debitoribus, qui fatēbuntur non tantum petentibus, dies ad solvendum dari, sed & prorogari

quorū pro facultate cuiusque sufficere videbuntur. Verū id est, in damnatis ut titulus moneat, nobis de indemnato sermo hic est, ac de ea re, qua damnari quis possit, non qua damnatus solvere cogatur. Dices tamen in §. fin. inf. de mut. stip. docere Imp. non posse continuo agi, cum fundus vel homo promissus sit. Sed locus iste vel de eo fundo atque homine accipiendus, qui confestim tradi nequit, sicut Don. in l. 41. §. 1. h. 2. n. 31. & seq. vel de eo qui quasi de re non tradita & ob moram agere velit, quod iustus arg. l. 137. §. 4. h. 1. Proinde non video cur a rexiu h. n. §. recedendum sit, cum alias & ipsa exercitio iudicii moras habeas nonnullas, sicut l. 15. Vt in poss. leg. l. 51. de pecul. 15. ex quib. caus. maj. Plane illud alienius, quod quidam decendū dilationem ex l. 21. §. 1. de const. pec. vel largiorem ex l. 45. §. 10. de iur. fisc. largiantur. Vterque locus suū habet rationem & quidem peculiarem arg. l. 18. de const. pec. l. 32. de usur. & d. l. 45. §. 10. ad d. l. 31. de re jud. rationem referenda, confer Bronch. 4. ass. 49. D. Gothofr. ind. l. 21. §. 1. Cnj. in d. l. 41. §. 1.

3. ad §. 4. Adjectio admittitur vel dici, vel loci, vel conditionis ^a: ex conditionali tantum spes est debitum iri ^b, eaque spes etiam ad heredem transmittitur ^c.

a) d. l. 41. §. 1. l. 138. §. 1. D. h. 1. §. 5. inf. h. l. 1. & 101. de eo qui cers. loc. l. 38. §. 16. D. h. 1.

b) §. h. n. l. 54. 213. de V. S. l. 27. §. 7. Ad Sc. Treb.

Sed hic multa dubitationem faciunt. Nam & creditor dici-
tur, cui ista promissum est, l. 10. de U. S. l. 42. de O. & A. & in
bona mitti potest l. 6. de reb. auth. jud. poss. & ipsa stipulatio mox
vires accipit l. 26. de stip. serv. consistitque adeo ut vendi & accep-
to ferri queat. l. 17. 19. de her. vel act. vend. conferatur cum ea, qua
in diem concepta est l. 9. de reb. cred. ex qua statim deberi constat
et si peti non possit, d. l. 213. d. V. S. §. 2. inf. h. l. 41. §. 1. eod.
admittit amplius & hypothecae l. 9. §. 1. l. 11. §. 1. qui pot. in pign.
& fideiussoris accessionem l. 6. §. fin. de fidej. Acquiruntur patri ac
domino per eos, qui sunt in potestate l. 18. de R. l. l. 78. de V. O.
Difficilis hac non levis, si quis à principis penitus repetere aut
explicare

explicare rem consentat, quod alibi tentabimus. Interim hic suffi-
 ciat, Debiti & rem. & id quod tale est, & quod speretur dispo-
 nare, ut & quod efficax quodque inefficax ad actionem. Sic enim
 & alius qua sperantur perinde habentur ac si iam essent, arg. l. pen.
 de test. mil. l. 20. §. 2 l. 23. de serv. urb. praed. l. 49. §. 3. de leg.
 3. l. 8. pro emt. Atque hinc in conditionalis obligatione omnia sic tra-
 ctantur, ut interim quasiens quiddam ponatur propter spem e-
 ventus, non tam quia subit quippiam, quam quia speretur. Unde
 si ut in pendenti sunt omnia ista, de quibus supra, atque existens
 condicione retro censentur valuisse, dd. ll. si defeceris conditio pro
 eo sint ac si nihilominus actum fuisset, arg. l. 8. de rejc. vend. d. l.
 11. §. 1. Qui pot. in pign. l. 8. de reb. cred. Perinde & quod natu-
 ra tantum debetur alias debiti appellatione non venit, ut in l. 10.
 12. de V. S. alias sic, ut in l. 6. l. 7. de fidej. propter spem future so-
 lutionis, ad quam quidem compelli nequeat, faciat tamen interdum
 debitor, arg. l. 25. §. 1. Quand. dies. leg. v. fid. ced. l. 95. §.
 2. de solut.

c) 157.78. D. h. t. l. 54. de V. S. l. 27. §. 7. ad SC. Treb.
 Neque obstat ut plerique arbitrantur l. 122. §. 4. h. t. Nam in ea
 ipsa non spem transmissi negat l. C. sed innuit potius stipulationis
 condicionem defecisse morie ejus, in quem collata erat: Sic, inquam,
 verba stipulationis accepit l. C. quasi conditio non in rem seu debitum
 relata fuerit, sed in personam patris, eoque defecerit conditio, re-
 mota persona patris ex reg. l. 44. 69. de C. & D. Alioqui enim
 nihil obstarat quominus agi posset ex ea stipulatione, arg. l. 16. §.
 fin. de fidej. l. 75. §. 1. 2. de leg. 1. l. 7. §. 8. de pact.

4. Ad tit. De duob. reis. Duo rei promittendi in so-
 lidum obligantur jure veteri, novo non item b.

a) Quomodo & stipulandi & promittendi duo rei fieri possint
 docent imp. pr. & §. fin. h. t. & l. C. in l. 3. 4 5. 6. 7. 8. 9. 11. §.
 1. D. eod. Id durius videri possit quod in d. §. ult. traditum est,
 alium in diem vel sub condicione, alium pure obligari posse. Unam
 enim esse obligationem innuit l. C. in l. 3. §. fin. h. t. quasi simul pu-
 ra & conditionalis esse §. 2. sup. De V. O. hoc est, a se ipsa differre

non potest. Tam nec in fideiussore id admissum l. 8. §. 5. de fidej.
Resp. Unam dici obligationem respectu summe seu rei d. l. 3. §.
fin. et personar. & qualitatis rōe propriam singulorum esse l. 9. §.
fin. eod. In fideiussore a. manifesta est differentia. quod hic acc-
sionis vice sit §. 5. inf. de fidej. Reorum utraque obligatio prin-
cipalis.

b) confer. l. 2. 3. §. 1 l. 6. 9. 19. h. t. l. 2. 3. C. eod. Nov. 99. c.
1. et Auth. hoc ita. C. h. t. Atque ita usufori invaluisset, quam-
vis si verba pressius expendantur, haud satis putetur d. N. 99. C.
1. hac sententia comprobari Donello ad d. Auth. & Cuj. ad §. h.
n. Sed nihil ab eis afferitur, quod causa jai praebeat ab communi or-
bita hic deficiente, ne bene probat. ob. Gadd. in tract. de contr.
& c. stip. c. 9. concl. 5. ad fin. Nihil plane Notariorum vul-
gariius, quam ut instrumentis non hoc tantum adhaerant, in soli-
dum singulos promississe, sed et renunciasse novae constitutioni. De
duobus aut plurib. reis debendi. Quasi verorennuntiatio necessaria
utique sit? aut generaliter ad universam constitutionem eam refer-
ri oporteret, qua ad eam partem tantum pertinet, quae cautum ut
singuli partes debeant? quin sufficit pactum conveniunt esse, ut so-
lidum a singulis petatur arg. d. Auth. pr. & d. Nov. 99. c.
1. pr.

5. Ad tit. De serv. stip. § 1. 2. 3. Quidquid servi a. quid-
quid liberi, qui in potestate, stipulantur, Domino ac pa-
tri acquiritur b si potest a.

a) Quamvis stipulatio sit ex legib. civilib. sup. ad quas servi non
pertinent l. 12. §. fin. de accus. l. 10. §. 5. De grad. & aff. ac per
stipulationem civiliter acquiratur l. 53 de acq. rer. dom. quo
modo servorum nulla habetur ratio. l. 22. de R. I. l. 14. de O.
& A. Tamen placuit ut in his causis, ubi de acquirendo ageretur
persona domini spectetur, fac. l. 31. de her. inst. l. 20. §. 3. Qu-
test. fac. p. utpote cuius voce loqui viderentur §. 12. inf. de inut.
stip. l. 45. D. h. t.

b) pr. & §. 1. h. l. 1. & t. t. D. eod.

c) Receptum quidem semel, servum nihil habere proprium, §.
3. inf.

3. sup. Per qu. persc. c. 2. ac proinde quidquid in quarat id de mi-
no mex cedere, l. 10. §. 1. 2. de acq. rer. dom. l. 79. de acq. vel
omit hered. Idemq. in liberis olim valui §. 1. inf. per qu. persc.
c. 2. l. 1. Si qua pa. man. f. Vnde dubitatum, quorsum persc. eret
hac exceptio. Resp. Regulam dd. ll. Valuisse in iurisque hactenus,
dum ad causam bonorum res pertineret, non item cum ad factum
§. pen. h. t. l. 130. de V. O. facit l. 24. de acq. vel am. poss. l.
44. de C. & D. l. 76. De V. O.

In liberis amplius indultum ne omnia parentibus acquirerentur,
sec. d. §. 1. neque castrensis peculii rationem habentem, que
& olim excepta l. 15. de adopt. l. 2 C. de patr. potest. ut quasi
castrensis iam adventitia ex constitutione in l. ult. C. de inoff. l.
1. 2. 3. act. t. C. de bon. q. lib. Atque ita malim vers. fin. §. h.
n. 1. interpretari, quod cum Theoph. de solis adventitiis, quip-
pe que l. C. de incognita vel cum aliis de servitutibus personalibus
eundem accipere: aut denique filium familias quasi capitem acqui-
sitionis facere cum aliis, illud superest, cur in §. h. n. pen. factum
puteatur esse in obligatione et licet, agere, licere, juris verba sunt ac
ac jura pradiorum inducunt pr. inf. de serv. v. & urb. pr. l. 20.
de serv. v. pr.

Unde & pater dum filio, vel filius dum sibi vel patri sic stipulat-
ur, acquiritur ius patri sec. d. l. 130 de V. O. Respx mēse con-
trahentium rem affirmantem. Si si qua ius verba resulerunt, ut
ius quasitum intelligatur sec. dd. ll. si ad factum non fit, sec. §.
h. n. p. l. 38. §. 6. de V. O.

6. Ad tit. De div. stip. Stipulationum alia sunt iudi-
ciales, alia Prætoria, alia conventionales, alia cōmunes.

Repraesentatur hoc titulo princ. l. 5. de V. O. Anulata a hic
in disputationem veniunt. 1. An accusa sufficiente, an finalis petita
sit divisio ista: illud voluit Cuius in d. l. 5. Wel h. loc. Don. in
d. l. 5. Job Gadd. d. tr. c. 5 n. 165. Noli neque hoc, neque illud
placet, ex his ipsa stipulationes sepe interponuntur, ab ipso iure
nulla sit obligatio vel. Dicitur l. 18. de R. V. iuncta l. 21. C.
mand. & eorum que diximus 1. Annot. c. 22. ad fin. & mani-
festum

festum sic subiectas definitiones ad modum conventionis perti-
 nere, qui ipse ex adiunctis moxita discernitur, Ut intelliga-
 mus conventionem (que materia ac genus est stip.) alias me-
 re voluntariam esse in conventional, alias necessitate quadam
 permixtam, ut in ceteris speciebus. II. An recte Interpp. vulgo do-
 ceant Pratorias stip. esse que a pratore: Iudiciales que a I.C.
 ris vel legg. vel constitutionibus sint inventæ. Communes qua
 ab utrisque. Acc. Fab. Mys. h. n. 3. Resp. Nusquam id
 tradi atque hoc loco non originis sed electionis ratione discer-
 ni: eoque ad loci huius interpretationem nihil id facere acutæ a-
 nimæ fuerit. Alc. 1. Parad. 1. quem seqt. Don. Cui. Duar. ad d.
 l. 5. III. Satin recte se habeat hæc ipsa divisio. Quidni enim om-
 nes stipulationes conventionales potius dicantur, quippe quæ ex con-
 sensu valeant §. 12. inf. de inut. st. l. 137. de V. O. & ex cōmuni
 matris contractuum sine conventionē esse nequeant l. 1. §. 3. de
 pact. & voluntaris sint ab initio l. 5. C. de O. & A. l. 17. §. 3.
 Commod. Resp. non excludi consensum, conventionem aut vo-
 luntatem à ceteris speciebus, sed tantum designari quod est praci-
 puum in singulis, prout fit in distinctione ipsorum contractuum
 §. fin. in fin. sup. de Oblig. Iudiciales, Pratorias & communes
 etiam ab invicem exiguntur arg. l. 83. §. 2. de V. O. sed eo fere ca-
 sa quo malint non solvere vel damari arg. l. 9. §. 5. 7. Quod
 ni. caus. vel alius voti summam obtinere q. tiant l. 5. §. 18. de
 ex. nov. innuit. l. 39. §. 3. de damn. inf. Non itaque neces-
 sitas alia quam electionis, quod hoc malint rei, stipulationes istas
 inducit. Sic & alias quis vendere cogitur ut heres qui ea conditi-
 one adit hereditatem. IV. Sciendum alio hic sensu iudiciales dici
 §. 4. h. t. alio in l. 1. pr. & §. 1. de Præt. stip. Illic Prætoris ut
 species subiiciuntur atque à fine describuntur. Hic iisdem opprimun-
 tur atq; a mai. causa discernuntur. V. Denique notari convenit
 ceteras species ex accidenti, hoc est, ex arbitrio contrahentium &
 conventionales fieri, cum inter volentes interponuntur, ut de dolo
 cautio, cuius in l. 4. 53. & pass. t. de V. O. l. 7. §. 3. de dol.
 mal. mentio.

7. Ad §. 3. de inut. stip. Qui alium daturū facturūq;
 pro

promittit non obligatur: sed si se esse durum ut, alius
det, dixerit tenetur.

a) Quaecunque agimus, gerimus, contrahimus nisi à nostra
persona initium obligationis capiant inane autem nostrum effi-
ciunt, inquit l. c. in l. 11. de O. & A. Hinc efficiunt neque ali-
enam factam promissi, ut l. 38. de V. O. l. 83. cod. neque a-
liam daturum §. h. n. neque alius ut datur caviri posse. §. l. eq. §.
18. inf. eod. l. 73. §. f. de R. I. Videamus tamen ne perpetua
sit §. h. n. definitio, cum variè hæc res inter nostros disceptetur. I.
Namqueannon eo effici videtur ne res aliena promissi possit,
quod falsum est l. 28. 38. §. 4. l. 51. de V. O. pr. inf. h. t. l.
28. 34. §. 1. de contrah. emt? Resp. Neutiquam id conse-
qui, nisi simul actum sit ut ab alio quoque præstetur arg. d. l. 38.
§. 4. Ubi quis simpliciter pollicetur rem iradi, non utique de as-
sio sed de se promittere intelligitur, d. l. 28. & valeit stipulatio l.
52. §. 1. cod. l. l. Opera fabriles alienæ & legari & in stipu-
lationem deduci, l. 3. de us. v. usufr. leg. & promissi possunt l. §.
de duob. r. stip. & prom. Quidni itaque & factum
alienum? cum operarum substantia in eo tota serè consistat,
& faciendi necessitas earundem promissione imponatur l. 21. §.
1. loc. l. §. §. 2. de præsc. verb. & inf. act. Atovis hac
difficultas Cui. 5. observ. 35. ut emendandam d. l. 5. de du. r.
putaret, ac pro alienas legendum esse aliàs, ut notat Cl. V. D.
Goth. ad d. l. 5. Verum id durius & per d. l. 3. de us. v. usufr.
leg. satis convellitur. Proinde alii rem ita interpretantur, qua-
si in subsidium de præstatione pecunie actum videatur arg. l. 6. de
op. lib. vel astimationis, ceterum aliena promissa l. 26. §. 1. re. de
op. lib. iuncta l. 137. §. 4. de V. O. Quod ipsum confirmare
videtur l. 31. de fidej. in qua l. c. fideiussorem operarum nomine
exigi posse docet, non tamen eisdem ipsum præstare. Cui consequens
est in astimationem eum teneri, prohibet alias fideiussorem frustra
promittere rem principalem daturum facturumq., sed de se pro-
mittere oportere responsum est in l. 65. de fidej. Et quamvis in a-
liam causam accipi nequeat ad astimationem tamen posse arg. l.

42. eod. Potest denique d. l. 5. ita accipi, ut dicamus operas alienas promitti eodem modo, quo & factum alienum, pena videlicet adjecta sec. l. 38. pr. & §. 2. de V. O. De eo enim potissimum laborat l. c. ut ostendas duos reos constitui (suo videlicet modo) posse operarum nomine simplicem promissionem utiq. ponere: Atque id Verba, nemo est qui nesciat, omnino pra se ferre videntur, cum de promissione quavis sine pena suo iure dubitare ac negare quis possit, propter rationes sup. allatas pr. th. n. 111. Dicat quis promissionem facti alieni admittendam esse, ut potius valeat quod agitur sec. l. 12. 21. de reb. dub. eamque sic inducendam quasi actum sit, ubi quid fieri stipulamur si non fuerit factum pecuniam dari oportere iusta facti: immo. ut irraditur in l. 73. de V. O. l. 13. §. f. de re jud. Resp. admitti interpretationem istam non posse contra regulas iuris d. l. 38. 83. §. h. n. d. l. 11. Tum verò loquuntur d. l. 73. l. 13. de facti proprii promissione. l. v. Afferuntur generi stipulationum complura, quibus cum factum alienum contineatur, factum tamen iustum robur tribuitur; ut habere licere, de qua l. c. in d. l. 38. 83. Alium sibi, de qua l. 81. eod. tit. l. 26. C. de fidei. Ratam rem dominum habuerunt l. 13. 18. & pass. r. t. Rem rat. hab. idem & in constituto l. 14. §. 2. de const. pec. Sed & hic responsio duplex adhiberi potest. 1. Non usque alienum factum in hic promittis, sed & proprium, prout in d. l. 38. l. c. eleganter interpretatur promissorem non simplex abnuum sponder., sed se curaturum. Hic namque initium a propria persona fieri apparet ex praescripto d. l. 1. de O. & A. 11. Deinde dici potest in Praetoris stipulationibus, cuiusmodi sunt istae omnes, quoddam peculiare agnosci, l. 52. de V. O. l. 9. de præt. stip. & in his Praetor magis ad re q. personas verba retulisse videtur, arg. l. 81. §. f. de V. O. l. p. Si q. caut. inter que nullum interesse nemo est qui nesciat, arg. d. l. 28. ne c. emt. juncta l. 1. de O. & A. & sim. Tirag. de jur. prim. quest. 4. §. n. 6. adde l. 5. §. 2. de const. pec. Nec unquam l. ludere qui nihil agere voluisse censetur. l. pen. de iust. & l. 1. 7. De lud. (ac proinde eius quod interest praestationem vel expressum vel tacite seper adjecta verosimile) quod in contrahentibus arbitrarium est l. 31. de O. & A. Por-

ro con-

ro constituitur de quolibet d. l. 14. §. 2. et si non verbis ipsa tamen
nihil nisi proprius facti est, nempe se satisfaturum vid. l. 5. §. 14.
cod. tit. Proindeque non valet quod vulgo d. §. 2. sic interpre-
tatur quasi idem promissum sit, ad quod ipse promissor tenebatur.
qua de re alibi plenius confert Schn. h. Rob. Mar. disp. 7. Covarr.
ad c. quamvis de pact. in 6. p. 2. §. f.

b) Hic enim principium obligationis est à persona promittentis,
atque in ea ipsa constituit arg. d. l. 83. Verum id potissimum dis-
tinctionem habet quatenus is qui effecturum se promissis teneatur.
Alii obligari cum effectu cumstatuunt, ut omnimoda vel per aliū
vel per se prestare necesse habeat, per d. l. 14. §. 2. de const. p. ca.
l. f. §. 1. Si cert. pet. l. 73. de leg. i. l. 67. §. 1. de V. O. l. 26. C.
de fidej. l. 1. §. 2. Quod qui iur. in al. l. 2. 21. de reb. dub.
Cuj. in l. 38. de V. O. Alii liberari eundem volumi si iustam &
quam potius, diligentiam adhibuit, per l. 2. Si qu. caut. l. 10. §. 1.
Ad l. Rhod. VVes. h. Placet receptior distinctio an pœna adiecta
sit an non. Isto casu prior sententia ut valeat hoc posterior Schn.
h. n. 14. Quamvis & illud animadversione dignum falli eos, qui
in d. l. 14. d. l. 73. d. l. 67. d. l. f. d. l. 26. huc pertinere arbitran-
tur, cum perspicuum sit nullam istic mentionem alterius persona
fieri, ac factum promittentis proprium tantum contineri sine rela-
tione ad alium.

Ad §. 4: 18: 19. Alii regulariter stipulari nemo po-
test.

Eadem huius arg. ratio est que superioris ut innuit IC. in l. 83.
de V. O. l. 11. de O. & A. quamvis alia reddatur ab Imp. in §.
18. inf. h. t. quam cerè faciendum est nec tam generalem esse nec
principis iuris perinde congruere. Subijci vero Acc. ut & alii,
limitationes varias, que si cumulentur videri possint latius patere
quam regula, cui subijciuntur. Sed de tota hac questione dicturos
nos polliciti sumus libro 2. Annot.

Ad §. 5. Stipulanti decem si quinque sint promissa
stipulatio inutilis est, nisi diversitas responsionis ilico
placuit.

Si inquam iuris maximè hac valere ac spectari oportet quod altè
est sec. l. 34. de R. I. & simill. Nam ut non minus in stipulatio-
bus, quam ceteris contractibus nihil convenisse videatur, nisi in
quod consensus sit §. 12. inf. h. t. l. 137. §. 1. de V. O. Ita nec
consensus dici potest nisi ex diversis animorum moribus in unum
conferantur contrahentes l. 1. §. 3. de pact. Atque ut in l. 8. C.
de resc. vend. rescriptum est de substantia emissionis ac venditio-
nis deque affectu utriusque contrahentium, emtores viliorè compa-
randi, venditores cariorè distrahendi, volum gerentes accedere, vix
que post multas contentiones venditore paulatim de eo, quod pete-
rat, dimittit: emiore a. huic quod obtulerat addente vix tan-
dem in unum eos preium consentire. Ita & in stipulatione, reis-
que tum stipulandi tum promittendi similia ferè omnia observari
atque accidere res ipsa convincit. Quippè quod infinita ac multi-
plex negotiorum est varietas, in quibus stipulatio adhiberi consu-
eui, quæque nec dissimiliter initæ ac perfici solent. In his vero ipsis
quæ ratione consensus esse in unum dici poterit, ubi manifestum est
tum animorum tum sanime discrepantia? Aut quomodo conve-
nisse eos dixeris, inter quos perspicuus plus petentis minus offeren-
tis dissensus? Quare enim plus stipulatur, qui interrogat si
minors sibi satisfieri velit? Aut cur quod minus est omittit
nisi ut ostendas non nisi amplius caveri ac promitti sibi velle? Pla-
nè quin rerum gerendarum communis ac pene perpetua ratio atq;
utilitas id postulet, ut ne contractum quidem intelligatur nisi cum,
in unam sententiã decurrerint, neque consensus esse nisi simul de
eodem similiter senserint nec dubitandum est propter d. l. 1. §. 3. de
pact. l. 8. C. de resc. vend. nec obscurum huc esse potest, qui aut
istarum usum aliquem habent, aut communes commerciorum
translationes magis ex sen. is communi estimari oportere sec. d. l.
34. de R. I. quam ingenti cuiusque felicitate aut acumine sta-
tuunt. Proinde & indubium ex his principiis deactam esse regu-
lã quã tradidit Vlp. in l. 1. §. 3. de V. O. Cum adiciuntur aliqui vel
destrahuntur obligationi, semper probandum est vitiatam esse obliga-
tionem, nisi stipulationi diversitas responsionis ilicet placuerit. Op-
timum sanè istud ad vitandas captiones, quibus aliqui locus pre-

præcludi non potest: Conveniens maxime serio contrahendi consilio, cuiusmodi (non cursorium aut defunctorium) in singulis obligationibus intervenire solet ac debet arg. l. 3. §. 1. l. 25. §. 1. de O. & A. l. 19. de reb. cred. d. l. 34. de R. I. Neque potest constare aliter materia ipsius stipulationis multoque minus forma, quæ in congrua interrogatione & responsione tota versatur: Nam cum generatim in l. 29. de V. O. iocesse stipulationes quot sint summe docet: Cuius perspicue ostendit non aliter eas congruere quàm cum eiusdem sunt quantitatis. Nec esse non diversam interrogationem ac responsionem, cum in altera plus continetur, altera minus: proxi constat nec aliter quam secundum plus et minus, hoc est, quantitatis ratione, ex qua consistunt et nomen quoque summe adepte sint summe, diversitatem in iisdem spectari solere l. 1. de contrah. emt. l. 65. §. 1. de V. O. l. 1. §. 8. Ad leg. falcid. Eoque pertinet quod in l. 72. De contrah. emt. Papinianus disputat aucto vel diminuto pretio cæteris integris novam videri emtionem venditionem contractam. Quo minus cause est, cur hac in parte urgeant alii regulam d. l. 1. §. 4. de V. O. traditam, maiori summe minorem inesse semper. Admitti quippe id hæc casus potest, ut ex solo consensu sine nova interrogatione valeat stipulatio, non utique ut consistat nisi nec placuerit diversitas responsionis. Quemadmodum in d. l. 72. de contrah. emt. IC. cum tractat casum, quando bis convenerat de pretio: bis, inquam, petendum à venditore oblatum promissum ab emptore: Non quo semel tantum ut in d. l. 1. §. 4. Quibus omnibus consentaneum est, quod in l. 35. §. 1. de V. O. notat Paulus, Si in locando, vendendo ad interrogationem non sit responsum, si tamen consentitur in id quod responsum est valere id quod agitur, non obscure secus in stipulationibus, quæ verbis confirmantur, obtinere innuens. Ex quo colligitur facilius vituari aut mutari stipulationem, in qua non tantum consensus sed & verborum ratio accurate habeatur, quam cæteros contractus istos, & vice versa ubi illi vel mutationi vel vitio obnoxii sunt, non posse stipulationem quoque sustineri. Nec movet quod in l. 52. Locat. paulo aliter IC. rem videtur explicare, eorumque æstimare ex sententia ac mente conductoris, ac si ipse minoris putet se conduxisse aliter plu-

is se locasse nihil actum sit, si verò minoris hic se locasse ille pluri
conduxisse, non utique pluri esse conductionem, quam conductor
senferit. Nam si prius illud membrum certitudinem d. regula,
Majori summa minore inesse d. l. 1. §. 4. per se conellit; ita po-
sterius non aliunde quam ex communi rerum usu atque utilitate,
de qua in d. l. 8. C. de resc. vend. atque ex regula l. 39. De pact.
de qua inf. disp. proxima th. 1. & ex l. 9. de R. l. & simil.
interpretandum est. Nisi quis malit de eogere conductionis ac-
cipere, quæ iam rei irratione effectum sit sortita quoque. Unde
eandem conficitur relictæ ab Imp. in §. h. n. §. doceri inutilem esse i-
stiusmodi stipulationem, quasi in qua non sit responsum interroga-
tioni, perinde ut in ceteris exemplis, quæ eodem ac puri sensu passim.
quæ decisa oportuit sec. l. 4. §. 1. de vulg. & pup. subst. ne aliquis
ambibolus vitium incurrere sit necesse, secus quæ in ceteris huic
Titulo subjectis prodigamatis admitti debere convenit.

Confirmari idem potest ex l. 1. §. 1. 3. de edend. l. 8. §. illud.
De fidej. Caj. l. 2. tit 9. l. 120. de V. O. l. 83. §. 4. cod. de
quibus vide Doctiss. Iob. Gadd. C. 4. de cont. stip. num. 65.
& seqq.

Ad §. 5. De fidej. Fidejussor in maiorem quantita-
tem acceptus ne quidem in concurrentem teneretur.

Ita Imp. §. h. n. fidejussor ita obligari non potest ut plus debe-
at, quàm reus principalis: At l. C. in l. 8 §. 7. D. h. t. Illud cōmune est
universis qui pro aliis obligantur, quod si fuerint in diutorem cau-
sam accepti, placuit eos omnino non obligari. Hinc querendi an-
an simpliciter negandum sit fidejussorem teneri, an pro eo saltem quod
excedit. Plerique contendunt hactenus saltem teneri. I. Quod
& verba §. h. n. id admittant, nec d. §. 7. respuant. Nam istud
omnino non, perinde accipi poterit ac si dictum esset non omnino,
id est, non in omne, non in solidum: prout negativa subinde post-
poni solet, ut in l. 9. §. 1. Si qu. caut. jud. f. omnes non pro non
omnes: & in l. 11 §. Ad exh potest non, pro, non potest,
ex quibus colligunt, Non, postpositum signo universalis non sem-
per equipollere suo contrario. II. Quia concludimus, humani-
us adeoque convenientius ita rem interpretari ut in iusto sit l. 80.
de V. O.

De V. O. & valeat l. 12. 21. de reb. dub ne vitietur utile per
inutile l. 1. §. 5. de V. O. l. 3. de cond. f. caus. l. 9. de usur. l. 34.
C. de don. c. utile. de R. l. in 6. III. Quia id perspicue tra-
ditum de consuetu in l. 11. §. 1. de const. pec. cuius natura ac
ratio omnino similis fideiussioni arg. l. ult. ubi Dd. C. eod. IV.
Quia idem receptum in mandato l. 4. 33. Mand. V. Per l. 70.
D. h. t. ubi sub aliis atque aliis conditionibus acceptus fid. teneat-
ur, si modo conditio communis ei cum reo extitis, quo plerique
controversiam hanc significanter decidi arbitrantur. VI. Deniqz
quod alius fere usu juris majori summa minor infit l. 1. §. 4.
De V. O. d. l. 11. §. 1. de const. pec. l. 27. §. 3. de rec. & q. arb.
l. 9. de in lit. jur.

Mihi tamen communis ac recepta opinio tutior hic videtur, Nec
in id, quod concurris, obligari fideiussorem. Movet me non tantum
recti sermonis ratio, à qua non nisi maximis de causis atque ubi de
mente dicentis aliter constat l. 69. de leg. 3. recedi oportet: sed u-
sus tum communis tum ipsius Ulpiani in l. 26. §. 4. de cond.
jud. l. 38. de V. O. quem rectè attendi debere notat V. Cl. Ioh.
Gædd. d. tr. c. 4. n. 78. ex l. 18. §. 3. de fund. instr. v. inst.
leg. Praeteris verò illud, quod animadvertiam nec sine manifesto
equivocationis vitio (cuius vitandi cura perpet. a passim inculca-
tur l. 19. De ll.) d. §. 7. aliter accipi. Pertinet namque regula ini-
tio d. §. 7. proposita non tantum ad eos casus, quo quantitatis ratio-
ne in duriores causam sint adhiberi fideiussores, sed & ceteros, ut
eà quæ mox sequuntur planum faciunt. In his a. nulla ratio per-
mittit, ut sic verba interpretare, omnino non, hoc est, non in so-
lidum. Enim verò, inquis in fine d. §. 16. si reus sub conditione
sit obligatus, fid. purè acceptus non obligabitur, hoc est, omnino non,
neutiquā. Idem g. de ceteris causis statuendum arg. l. 16. §. 1. 2. l.
34. 42. eod. t. in quibus cum omnimodo regula sic recipienda
sit, ne ulla ex parte obligentur fideiussores, consequens est idem &
hic valere. Alioqui duplex non tantum sensus ejusdem effinge-
tur, quod alias improbat l. 4. §. 1. de vulg. & pup. subst. sed
& talis qui contradictionem naturaliter implicet, dum alias nec
in partem, alias in partem, aut saltem non in solidum obligari eum
dicimus.

dictum. Quod si quis absurdum non esse videt, sibi sapiat ac placeat per me licet. Confirmatur porro hac sententia etiam eo, quod & in duobus reis idem receptum ne obligari ita intelligantur ubi dispar vel alterius rei personae sit obligatio l. 3. §. f. l. 9. §. 1. de duob. reis. princ. sup. cod. tit. Eadem omnia in fidejussoribus d. §. 7. §. h. n. l. 16. §. 4. 42. D. eod. ut & ratio conveniendi in iuris. que par d. l. 3. §. f. Unde non ineptè quis & hac ipsa in specie parem utrorumque causam esse arbitretur arg. dd. ll. eo magis quod in die & conditione l. 7. l. 9. §. f. cod. §. fin. sup. cod. t. possint reorum promissiones inter se differre, cum in fidejussore contra servetur d. l. 8. §. 7. 8. §. h. n. Denique huc valde facit, quod in d. l. 8. §. 8. tractat IC. Si Stichum quis stipulatus sit ac fidejussorē ita acceperit, Stichum aut decem, aut si decem stipulatus sit in decem aut Stichum non posse accipi fidejussorem. Hic verò faciendum est non omnino dissimilem promissionem esse fidejussoris atque adeo concurrere ex parte cum obligatione rei principalis, maxime in altero eorum si decem aut Stichum. Negat tamen IC. teneri eum quasi in aliam obligationem si acceperit. Idem ergo & in proposito dicendum est, cum & alias receptum, tot esse stipulationes quot sunt summa l. 29. de V. O. ac proinde mixta una summa qua non fuit in precedenti stipulatione id effici, ut alia sit stipulatio d. l. 29. Nec valet si regeas non usquequaque hic diversas esse summas, sed in eo tantum quod excedit: nam & idem in l. 29. dici potest, nec tamen novationem ad concurrentem saltem admittit IC. & in d. l. 8. §. 8. perinde id ipsum & magis etiam admittendum esset. Nam in ea stipulatione, decem aut Stichum, manifestum est decem eadem, qua principalis debeat, promitti: & id quidem expressum non tacite aut implicite, ut in nostra hypothese, itaque adeo ut nec duriores causam fidejussori faciat. Conficitur ergo nec duriores nec aliam obligationem fidejussoris consistere posse, quam qua principali usquequaque conveniat. d. l. 8. §. 7. 8. l. 16. §. 1. l. 34. 42. h. t. §. h. n. Quod ad ea attinet que in contrarium asserantur, ea certe non sunt istiusmodi quibus tanti luxu magistri permoveri debuerit. I. Planè primū istud longe fragile est, ab abusu verbi petiū quodq; tam demū admittit-
ripo-

est, ubi manifesta est sententia scriptoris arg. d.l. 69. de Leg. 3.
cum alias ex communi usu l. 7. §. 2. de sup. leg. vel peculiari l. 18. §. 3.
de inst. v. i. leg. exandiri oporteat. II. Secundum quoque cum ver-
rum est, cum nihil nisi ambigua vel duplex, ac sine visio concepta est
stipulatio, ut loquitur IC. in l. 18. §. 1. De stip. serv. Quod in pra-
senti defendi non potest, ubi manifestum est impingi ac commissi in
perpetuam juris regulam, atque ut in d. nostri consens. formam pra-
scriptam, Ne in duriores vel aliam causam accipiantur fide-
jussores d. §. h. n. d. l. 8. §. 7. d. l. 34. 42. D. h. t. Et nominatim quafi
removetur hac ratiocinatio in d. l. 8. §. 8. inf. à fidejussoria obliga-
tione, cum in principali contra inducatur à IC. in d. l. 1. §. 5. de V.
O. junct. l. 83. §. 3. cod. quorum locorum collatione separandam
utrisque causam perspicue probatur. III. Tertium verò de con-
stitutio, nec id rationem habet. Primo advertendū loqui d. l. 11. §. 1.
de ipso debitorē, non de alio quiejus nomine constituas. Deinde Edi-
ctum de constituta pecunia in rem conceptum est, ac tantum exigig
ut debitum sis, non utique ut is, cui constituitur, creditur sit l. 5. §.
2. cod. tit. Neque ut idem constituantur quod debetur l. 1. §. 5. cod.
Vtrumque hoc in fidejussore secus est l. 16. pr. d. l. 8. §. 8. l. 42. D.
h. t. Ex quo sequitur male etiam hac in parte à constit. duci argu-
mentum ad obligationem fidejussoris, quia tota nihil nisi accessio cen-
setur §. h. n. l. 12. C. cod. aliter atque istud sec. d. l. 1. §. 5. d. l. 5.
§. 2. l. 12. 13. 18. §. 1. cod. IV. Quod a, quarto loco subyicitur
de mandato alienius quoque est. Non en. in d. l. 4. 33. de eo queritur,
qui in majorem summam quam principalis debeat fidejusseri, sed
quam et mandatum sit: ac proinde non queritur an & quatenus
constat fidejussio, sed an et quomodo mandatum contrahatur. Potuit verò et in
minorem mandatum fuisse, prout in minorem recte adhibetur fide-
jussor d. l. 8. §. 7. §. h. n. Neque verbum est ullum in d. l. 33. ex
quo colligi satis possit, in ampliore summam quam qua de-
beatur, fidejussorem fuisse. Sed & mandatum per se consistit
nec accessionis relationem habet aliter atque fidejussio §. h. n. l.
43. De solut. l. 1. h. t. Denig, mandatum bone fidei est in quo
largius ex bono & aequore transigitur inf. De oblig. ex conf. §.
30. de act. Stipulatio stricti juris, in qua quidquid nominatim

non interrogatum, vel aliter, vel secius pro omisso, pro utroque be-
tur l. 7. De N. gest. l. 1. §. 3. l. 99. De V. O. V. Porro si sit
idem conatur probare isti ex l. 70 h. t. cum ea de conditional. sti-
pulatione agat, in qua non ante spectari potest quid in iur. m. v. ob-
ligationē venerit quam existente conditione, quam ante non nisi spes
sit debitum in §. 4. sup. de V. obl. Non mirum itaque si ex post-
facto a iur. m. v. an in iur. m. v. causam si acceptus fideiussor, d. l.
70. quod in quantitate, que pure in stipulationem ad delicta lo-
cum nullo modo habet, §. 2. de V. O. l. 213 de V. S. Nusquam
planè videas conditionem & quantitatem sic inter se conferri, ut
quasi à non separatis valeat argumētatio cōtr. l. 20. De min. VI.
Ad extremum non una quoque occurrit responsio. Nam in d. l. 1.
§. 4. agitur de constituenda obligatione principali, ut & in ceteris
legibus in quibus superior regula, ne inutile per inutile vitietur, va-
let, que non valet in fideiussione ut sup. dictum est. Præterea loquū-
tur dd. ll. ijs de casibus, in quibus diversitas aliqua in interroga-
tione & responsione: hac verò in specie ponimus omnino utramque
illam congruere, ac fideiussorem vitari non quia inter se discre-
pant interrog. & responsio (nam hæc dissidentia facilius toleratur
& cōponi putatur d. l. 83 §. 1. ex sentētia nostrorū) sed quā ipsa obli-
gatio fideiussoris aliam cōtinet quantitatem, quam principalis rei ex
qua illa cen accessio usque adeo pendeat, ut nec volens fideiussor se
in aliud obligare queat, ut eleganter probant, l. 38, l. 65, D. h. t. &
d. l. 8. §. 8. Quinimò tantum abest, ut de eo satis conveniat an in
d. l. 1. §. 4 De V. O. stipulatio valeat per se sine nova appro-
batione, quod adversariis omnino pro confesso hic iur. m. v. ut non sine
iustissima causa sup. th. pr. id à nobis negatum etiam nunc arbi-
tratur.

Ad tit. De lit. obl. Literis contrahitur ^a cum quis
literis cavit se debere pecuniam ^b, quæ non est numerata.

a) Dubitari non sine causa potest, quo iure quæ ratione literis
quomque contrahere aut obligari doceamus? 1. Quando satis per-
spiciē traditum sit, disp. 22. th. 5. §. 1. Nullum esse contractum
sine conventionē, sine consensu m. v. n. o. nunquam consistere l. 1. §. 3.
De pact. l. 32. Pro soc. l. 137. §. 1. de V. O. §. 12. sup. De
inut.

inat. stipul. II. Ac si in lincalatum, Non sufficere quāvis conventionem, sed eam tantum, quæ connexum habeat negotium ac causam dandi vel faciendi l. 7. §. 1. 3. 4. De pact. l. 5. pr. & §. 1. 2. 3. 4. l. 15. De præsc. verb. & in fact. act. Verumque vērō deesse hac in parte, hoc est, neque materiam neque formam contractus reperiri, ubi quis spe tantum numerationis caves se debere quod non accepit, atque ideo tantum quia confidas se accepturum manifestum est, ut in repetitione indebiti soluti d. disp. 22. th. 10. III. Unde & condici sanctionem huiusmodi, quasi sine causa emissam, adeoque agi posse ut omni obligatione promissor liberetur l. 1. docens in l. 1. 3. de condict. sin. caus. IV. Atque amplius innuat Paulus in l. 30. De reb. cred. nec obstringit eum, qui non accepit pecuniam, quam redditurum se promiserit. V. Et verificum est eodem sensu ab eodem dictum esse in l. 38. De O. & A. figura litterarum neminem obligari: Litteras nempe per se sine alterius rei gesta, quam oratio designet iisdem expressa, adminiculo non valere ad inducendam per se obligationem. VI. Eodem denique consilio l. 1. in iis responsis seu locis, quæ in Pandectis occurrunt ut in l. 1. §. 3. de pact. l. 1. §. 1. De O. & A. l. 52. eod. tit. & simill. nullam huius contractus vel obligationis mentionem, fecisse videntur. Cæterum hæc omnia breviter simul & nervejse Imperator hoc ipso tit. o diluit, aut saltem ut diluenda fins ostendit. Agnoscit namque ultro non tam ex conventionem, consensu aut negotio vero obligari eum qui caverit, quam sua quadam negligentia quod querelam non intulerit, quod non condixerit cum posset: quæ res ut ei merito non alii obesse debeat l. 35. De R. l. ita ad consensu interpretationem sufficere visa est, Ne si semper id ei liceret etiam verè Creditores ab iis, quibus numerata retinebatur pecunia fraudarentur diutius, dilatis subinde per exceptionem non facta numerationis iustissimis & necessariis ex actionib. Hæc ratio cum fortè Veteribus vel non animadversa vel minime sufficere visa esset, apud eos tantum valuit ut nec aliter exigì posset pecunia, quam si probaretur numerata, hoc est, perpetuam induxit exceptionem. Quare & obligationis huius & ejus quæ contra inducitur exceptio, nulla quoque apud Antiquos in Dig. explicatio occurrat in d. l. 1. §. 3. De pact.

d.l.1. §.1. de O. & A. d.l. 52. Verum apud secutos post Legislato-
res, crescente sorte hominum malitia, tantum potius, ut propo-
bitio acciperent & quasi numeratum censerent, de quo intra certū
tempus constatio nulla in contrarium esset facta. Atque inde
exceptioni non num. pec. primo quinquennium, deinde ab Imper. no-
stro biennium est præsistum. Perinde itaque consensum & con-
ventionem & negotium ex taciturnitate debitoris colligi volvere,
ut solet in usucapione alienatio l. 28. De V. S. Prou in re dubia
quisque nec potest videri sine sua voluntate obligatus esse, qui &
cavisse se non ignorabat, nec facile quid contra se scriptū valere pas-
surus credatur arg. l. 25. De probat. l. ult. C. Arbit. tut. que
sola contraditione seu querela utrūq; redarguere & à se removere
potuerit dd. verf. h. l. 14. C. de non num. pec. Quæ oīa ad 1. 2. 3.
4. 6. rationi dubitandi sufficiunt. Nam l. 38. De O. & A. qua 5. lo-
co affertur aliam rationem esse arbitror. Quorsum enim max
parat IC. verba scripto concepta cum his, que lingua figurata pa-
lam nuncupentur? Aut quorsum utraque pariter valere scribit,
nisi ut ostendat ea omnia, que verborum mentis commutatione per-
agi solent, non minus scripto quam dicta perfici posse, si nihil aliud
impedias? Quare non sine causa d. l. 38. ad ea negotia referitur,
in quibus scriptura non probationis ergo interveniat, sed que non
nisi ista intercedente peragere contrahentibus placuerit. Itaque non
mera literarum figura seu qualibet oratione, sed ea tantū, qua cau-
sam contineret & negotium iustū arg. l. 2. §. 23. De dol. mal. &
met. ex l. 30. de reb. cred. obligari quēq; notavit. IC. ut d. l. 38.

Corollarii vice hic sit, Non nisi civilem obligatio-
nem Literis contrahi. Est quidem & hoc inter Interpp. contro-
versum, dum alii ante biennium civilem, que sufficiat ad producē-
dam tantum ac dandam actionem, Alii post biennium civilem &
simul naturalem nasci. Sed ut quis ob hoc solum obligetur, quā
non iuo tempore questus est? Atque ut quis consensisse dicatur,
quiā præsumat contradietorius fuisse, à civili quadam aqutate est,
qua boni publici finem ac iudiciorum expediendorum facilitatem
maxime spectat, & à stricto iure potius, quam à laxa illa & secura
& naturalis aqutatis indulgentia ac commiventia. confer d. l. 28.

De V. S.

De V. S. l. 1. De usuc. l. ult. Pro suo. l. 1. 3. C. De annal. exc. l. 31. Depos. l. 6. de iust. & iur. & simill.

b) Verbo pecunia res oēs pendere numero & mensura constantes denotare existimus quarum videlicet datione in creditum rescisimus l. 2. §. 2. de reb. cred. l. pen. §. f. C. de const. pec. l. 14. C. de non num. pec. vers. vel aliz res, Et si prafissione in l. 5. C. de non num. pec. resciptum videatur, Non aliter locum habere exceptionē non numerat. pec. nisi cum quasi credita pecunia petitur: Atque ipse Titulus adeoque & Exceptionis formula pecunie tantum mentionem habeant. Nam si hac interpretationis licentiam non impediunt, quominus in ceteris rebus idem admissum, in quibus eadem & par ratio idem ac simile jus flagitat arg. l. 12. 27. 28. de LL. l. 6. §. 2. de iur. patr. l. 52. Ad l. Aquil. l. 1. nihil verat, quominus d. l. 5. C. de non num. pec. non ceteras res excludi, dicamus sed tantum reliquas causas, hoc est, negotia & obligationes, ex quib. debita pecunia in causam seu obligationem mutui deinde convertatur. Non, inquam, opponi pecuniam rebus, sed causam causa: In illa quæ verè mutui speciem præferri valere exceptionem, in ceteris, quæ simulatè prætexant vel antierionem habent originem cessare, l. 13. C. eod. tit. Sic tamen ut apertissimis probationibus locus non præcludatur. His etenim probatis simulata pro infectis habentur tot. tit. C. Plus val. q. tac. ag. q. q. sim. conc. Exemplum extat in l. 6. C. Si cert. pet.

Nunquid verò per renunciationem exceptionis non numeratæ pecuniæ fieri possit ut statim debeat nec queri postea queat debitor q? Disting.

Plerique cum ad loci huius interpretationem, cum alibi simpliciter ac semel huiusmodi renunciationem admittunt: Et inolevis passim hic quoque mos, ut eadem cautione ad maiorem quasi scripti ac res gesta fidem & creditoris securitatem debitores simul acceptam profiteantur pecuniam & exceptionem, si qua ea nomine aliquis competere possit, obnunciens. Verum ut pleraque istius generis magis ex sola Notariorum, quam ex mente contrahentium proficisci dudum

deprehensum est, ita hac in parte neque ratione, neque equitate,
pro ndent viribus ullis renunciationem istam subnixam esse, aut
censeri putamus. I. Quidni enim credimus eadem spe, eadem
facilitate, eadem conditione renunciatum, qua est cautum? Eodem
que animo nihil promissum velle debitorem, cui non est numeratum,
atque in simplici promissione & cautione arg. l. 19. ver. diversum
est: De Novat? II. Quid non agas ac repromittas debitor ut pe-
cuniam, qua eget, auferas, ne vel mora ei utilitatem praesentiam
intercurbet, vel damnum imminens acceleres, de quibus l. 2. §. f.
de eo qu. cert. loc. & simill? III. Visne malis creditio-
rum ac feneratorum fenestra minime pericula arg. l. 38. de R.
V. l. 1. §. 1. de litig. quam certe paties fieri necesse est, si illis calliditas
sua lucrosa, aliis simplicitas damuosa sit: utur, contral. l. de dol.
mal. IV. Non debet alia via in lucra, quod lex fieri noluit l. 21. §.
1. De tut. & cur. dat. l. 2. C. de ind. vid. toll. V. el circum-
veniri & per fraudem eludi sententia legis l. 29. 30. de LL. l. 8. §.
20. de transact. VI. Sedulo prospexerunt IC. si ne praeter men-
tem paciscentium valerent pacta, neve nunquam captionen, vel do-
li (quem hic subieciatis colligitur ex l. 3. C. de non num. pec.)
nondum commissi excusationem aut remissionem inducant l. 1. §. 1.
l. 27. §. 3. de pact. ubi quod adiecitur, valere tamen pactum ne
depositi agatur, quamvis ut ipsa dolus remissi videatur non coher-
sines, quasi sufficiat qualicumque voluntas debitoris nolentis iure
suo uti, sed hoc tantum innuit per consequentiam & dolum remissi
posse, cum manifestum est, quem impliciter actionem, in rem sub-
latam voluisse facit l. 7 §. 15. eod. l. 9. de lib. leg. juncta l. 1. de
auth. tut. l. 52 de C. & D. Illud vero in proposito dici nequit, cum
potius consentaneum sit non nisi firmitate obligationis causa & ac-
cessorii vice renunciatur onem subiecti, eo, qui non immutare nego-
cii principalis naturam atque ordinem sec. l. 169. de R. I. & sim.
Facit l. ult. C. de non num. pec. in qua nominatim ac saluberrime
constitutum, ne iurandum, cuius alioqui vis maxima, quid-
quam obsit, utpote quod iniquitatis vinculum esse non oporteat. VI.
Improbantur pacta omnia, quae invitant ad delinquendum l. 5. §.
3. de pact. dotal. l. 60. §. fin. D. Mand. Quid vero hoc procli-

visus

vini, ubi certissimum nequitia promissu latere sit creditor vaser
et improbus, qui pendulum est anticipem debitorem iudicare qua-
cunque ratione consilium? Nec satis est si hic de negligentia debi-
torum non quereamus in tempore regeas. Nam cum Legislator hanc
replicationem non nisi post biennium admissendam censuerit, nulla
causa est cur inclementius eam Reo nos agamus. Neque tam de
eo hic quaerendum, cur non contestatus sit debitor aut conditionem
instituerit, quam an prodesse (reuereri abeat, quod debitor iam
ante spe numerationis pacatus sit non oblitum se. Non, inquam, ma-
gis de eo laborandum est, an obesse debitori id pactum oporteat,
quam an ratio ulla equitatis occurrat, que creditorum onere nume-
rationis liberare debeat, aut actionem eadem parere ut perat quod non
numeravit. At his nunquam non iniquum videbitur, ut sic cum al-
terius iactura locupletetur l. 14. ult. de cond. ind. l. 1. de iust.
& i. confer. c. ult. de praescript. l. 50. De R. l. 1. 8. C. de iud.
Tamen quoties ex post facto renuntiatio intercessit, magis favendum,
plus credendum issi (creditori, facile concesserit, atque ita nostros to-
lerabilius sentire. Tamen ne hoc quidem casu districte à movenda
querela arcendus debitor, quandiu temporis causa patitur. At-
que adeo circumscriptum iudicem iuste indaginis viam ingredi va-
rieq, ex personis rebusq, statueri posse, interdum ei operiere existime.

Ad tit. de lit. obl. Exceptionem non numeratae pec-
uniae cum onere probandi post biennium opponi non
posse verius est, sed ut doli possit humanius.

a) Partim repugnante eius natura, quae cum pura praescriptio sit ne-
gativa arg. l. 10. C. de non num. pec. probationem emnem
ristuat l. 23. C. de probat. Partim iuris auctoritate passim in-
culcante non posse queri hoc est, excipere) debitorem post biennium
tit h. n. vers unde sit Nullo modo posse opponere exceptionem l.
14. pr C. de non num. pec. Evanescente ipsam (non jus seu
qualitatem eius quoad probationem) exceptionem d. l. 10. Si legis-
tum tempus excessit scire non possit debitorum quam herede
eius l. 8. C. eod. Nec iurijurandi delationem admitti d. l. 14.
§. 3. quod tamen alias recusari sine nota manifesta turpitudinis
nequit

l. 38. De iure iur. & facilius admitti solet, quippe quo actor simul, iudex ac testis in sua causa quis constituitur l. 2. 2. iuncta d. l. 38. eod. tit.

b) l. 3. 7. C. De non num. l. 2. 6. 3. l. 4. § 6. De dol. mal. & mal. except. Quoniam hic nec juris authoritas refragatur, & exceptionis conditio omnino patitur. De dolo qui extipit aut, asseverat quidquam quod & potest & debet probari ex reg. l. 2. 1. de probat. l. 21. eod. l. 1. 2. 23. C. eod. d. l. 10 C. De non num. pec. Doli exceptio obligationem praesupponit d. l. 2. §. 3. De dol. mal. & met. exc. l. 36 De verb. obl. perinde ut alia, prius. de §. 1. 2. 3. 5. De except. ac proinde & probationem de se praestare non ab adversario, postulare convenit d. l. 2. 2. 1. l. pen. C. de except. Atque hoc sensu lubens hic donaverim l. 30. de reh. cred. in potestate ejus esse, qui ipse futurae numerationis promiserit stipulanti, ne accipiendo pecuniam se illi obstringat, videlicet efficaciter: nam alioqui ex verb. obligatione iam teneatur. arg. l. 83. De V. obl. & obligari eum qui sine causa promiserit alienae fidei, constat confer l. 3. de cond. sine caus. l. 7. C. De non num. pec. d. l. 2. §. 3 de dol. mal. & m. except. Hac itaque ratione admitti possunt, quae ab Interpp. nostris pro exceptione non numerata pecuniae, cum onere probandi proponenda afferri solent ex d. l. 30. l. 4. §. 1. De O. & A. crim. l. 6. De R. iur. 6. caut. De prat. l. 14 ult. De cond. ind. l. 6. De off. prat. l. 14. C. De contr. & com. stip. quoniam vis haec potissima alio quoque spectet. Plane illud non sine causa Vsu fori receptum est, ut debitores laici in ius cautiones suas vel agnoscere vel negare cogantur: Atque ut hoc factum, hoc est, negantes subiacentur periculo pecuniae Auth. contri. C. De non num. pec. sancit. Agnoscere a. ut mox solvere cogantur, postea recipiunt si non deberi constiterit. Mac namque ratione creditoribus subvenitur quos alioqui diutius pecunia fraudari Imp. in fin. tit. h. innuit Atq. ea ipsa ratione receptissimum ibi tum consignandi (quod vampus dolo & vampussement valgo Pasticci appellant) usum profuisse consentaneum est. Scimus illud Plauti. Nostra aetas haud multum si deligerit, Tabula nocentur adsunt testes duodecim, Tempus locumque notat altius. Tamen in verborum Rebetor qui factum negat. Confer VVes. Sebn. Myus. h. Comf. 2. resol. 6. n. 7. Don. ad. l. 8. C. De non num. pec. Andr. fuchin. 2. Contr. 81. & 9. conl. 10.

DISPUTATIO
VIGESIMA QUARTA

Ad tit. 23. & seqq.

Respondente

HILLEBRANDO THEODORO Haring.

THESIS PRIMA. Ad tit. et pr. De emt. & vend.



P M T I O-venditio a contrac-
tus est, qui simul atque de re
certo precio transferenda
convenit perficitur.

a) Duplex quidem hic nomen ab
utroq. contrahentium desumptum,
rem unam tamen denotans. Unde
Petrus promiscue iis appellationi-
bus usi, l. 21. De act. emt. hoc
est, ut alterutra integrum contra-

ctum designarent sec. Don. 13. Com. 1. quamvis aliter Cuj. 19.
Obs. 15. Gothofr. ad d. l. 21 Aliter. Conn. 7. Com. 8. Rob.
1. Anim. 7. 8. id ipsum interpretentur. Interdum tamen par-
tite distinguere re est ac necessarium. Veluti cum quaritur de pa-
cti ambigui interpretatione. Nam quod Cuj. 1. Obs. 10. & 9.
Obs. 37. tuncur semper contra venditorem eam faciendam esse,
quasi in cuius potestate sit apertius dixisse sec. l. 39. De pact. l. 33.
D. h. t. l. 13. Qui pot. in pign. neque perpetuum neque inter-
est. Potest soletq. fore venditor adycere quib. conditionib. & in qua
causa reus vendet, dd. 11. Sed nec eo minus emptores testari solent
quibus legibus quidem sum velint. Illud cum sit venditor vendi-
tioni, Hoc cum evenit emptor. emptori legē dixisse censentur vide l.
34. D. h. t. in qua et verba et ratio subjecta coarguunt ab emptore
legem adjectam fuisse. Simile in Locato-conducto l. 24. Locat. &
Stipulatione l. 83. §. 1. l. 99. 110. §. fin. De V. O. b) Id
supplendum in pr. h. n. et l. 8. De resc. vendit. vide l. 8. h.
e. neque exceptionem d. l. 8. §. 1. Rem a iis in commercio esse, h. e.

H

endi vendi solitam oportet §. fin. h. t. l. 34. §. 1. eod. l. 6. eod. c) De huius requisitis confer §. 1. 2. h. t. l. 1. C. de rer. perm. l. 9. C. De resc. vend. l. 7. 37. D. h. t. l. 6. De reb. cred. In eo reprehendere Imp. quibusdam visum, cum veteres dubitasse referi §. 1. h. t. an ad alienum arbitrium precii definitio remitti possit. Quasi id indubium semper fuerit, atque in omnibus contrahibus l. 25. Loc. l. 75. 76. 77. Pro soc. l. 43. 44. De V. O. adeoque & in ultimis voluntatibus valuerit l. 1. De leg. 2. l. 12. §. f. l. 16. 25. §. 1. Qu. di. leg. v. f. ced. in quibus maior ratio sit alioquin de eo hasitandi propter l. 32. De her. inst. Sed videamus ne irrita & prepropera hac criminatio. Neque enim disputationes Veterum omnes extant aut in promptu sunt. Tum in pretio substantia emtionis consistere putatur l. 72. D. h. t. An non itaque absurdum merito videri potuerit id ab extraneo consistui, cum tralaticium sit a nostra persona initium obligationis sumi oportere l. 11. De O. & A. Atque alius presens tempus spectari solere in emtione l. 64. D. h. t. Plane in locatione idem statuo, quando d. l. 25. Loc. satis apparet ex Constit. Imp. a Compositoribus suppletam esse. Reliquorum contractuum ac legatorum, de quibus dd. ll. alia ratio, d) Dominio tenuis arg. l. 80. §. fin. D. h. t. Apud vero id sufficit etsi effectus non semper sequatur l. 28. h. t. l. 11. §. 1. 2. De A. E. fac. l. 74. D. h. t. e) Regulariter, Nam interdum scens est, ut in scripta mox subijcit & de conditionalibus l. 11. D. h. t. l. 8. De resc. v. & rerum fungibilium in l. 35. §. 5. h. t. tractatur Pac. h.

2. Ab ea semel perfecta alterutro invito recedere non licet, quantumvis arrae intervenerint.

Id generatim traditum in l. 80. De sol. l. 35. 100. De R. I. §. fin. inf. Qu. m. toll. obl. ac de emtione nominatim in l. 6. §. f. h. t. l. 1. 2. C. Qu. lic. ab emt. rec. l. 2. 3. 5. C. De resc. vend. l. pen. C. de pact. i. emt. & v. l. 58. De pact. Nec dubitationem ullam habet extra quam si arrae datae sint. Nam hoc casu quidam aliud servandum disputant, moti l. 17. C. De fid. inst. & princ. h. n. Sed errant isti luculentior, cum, ut bene animad-

vertis

versu VV. h. d. l. 17. non de contracta & perfecta, sed contra-
 henda, et, ut loquitur d. l. facienda sit concepta. Nec ex pr. h. n.
 idonee quicquam colligi potest. Est quidem illud obscurius paulo,
 manu ac phrasi graecanica conuersum. Cum tamen ex d. l. 17. pe-
 titum esse constet, exinde quoque explicandum venit l. 27. 28.
 Dell. l. un. C. De in. dot. Et cum constiterit d. l. 17. nihil re-
 gula supra irradita derogatum esse, alienum est id factum putare hoc loco
 h. e. in elementis, quibus non sancire, sed docere, & quidem pinguius, luz-
 ris prudentiam, qua est, Imp. voluit. Quid? quod & verba pr. h. n. com-
 modam quoque interpretationem admissimus. Nam in versu. Donec,
 & c. perspicue ostendit Imp. de ea specie se agere quae nondum perfe-
 cta, sed in qua aliquid desit. Quare & sequentia eodem filo oratio-
 nis ac non nisi ad explanationem d. versu. prolata, eodem quoque sensu
 accipienda. Tum item vox, celebrata, atque etiam nomina Emto-
 ris & Venditoris, quibus utitur Imp. ad tractatum, qui ha-
 bitus sit, referenda, quaque iam conventum de re & precio sec.
 pr. h. n. initium, & denique qua id, quod agitur, ex destinatione
 & scopo contrahentium pro facto accipitur, atque huius & nulli emptio
 emptio vocatur iamen propter relationem l. 8. D. h. t. l. 8. De per
 & c. r. v. l. 6. De praesc. v. & i. f. a. & c. Sic & verbum implendi
 non semper aut proprie perfecti contractus praestationem, ut sit in
 l. 46. De A. E. l. 57. h. t. sed & perficiendi requisitum de-
 notare solet, ut in l. 7. De Novat. iunct. l. 6. eod. l. 30. de reb.
 cred. & in l. 6. Ad SC. Mac. l. 2. §. 1. De cust. & exh. reo.
 Porro & de arris illud recte annotatum, non nisi accessorium eas
 esse, arg. l. 35. D. h. t. iuncta l. 4. De pign. & quidem con-
 firmationis causa adhibitas (ut innuit deductio vocis, qua ab aeg-
 ris quod firmum Graecis ionas) confirmanda, in qua, fidei, et con-
 tractus. sec. d. l. 35. Proinde absurdum ut eadem substanti-
 am, principalis vel insistent arg. d. l. 4. De pign. l. 129. §. 1.
 De R. I. & sim. vel infirmum arg. l. 14. De adim. v. transf.
 leg. l. 25. Dell. Denique & illud observari convenit, non tan-
 tum legibus istis, quibus arratum mentio, nihil tale dicitur sed &
 in hypothese, ubi arra data, concepta esse l. 2. C. Qu. liti ab. emt.
 rec. Haec verò cum aperte rescriptum sit non licet alteri invito

altero refilire, omnino verisimile est eam in Codice repetita prelecti-
onis omisso fuisse Compositores, si aliud d. l. 17. aut pr. h. n.
cautum fuisset.

¶ Ad §. 1. Verum ita ad effectum perducenda, ut &
pretium persolvatur, & res tradatur si quidem potest b.

a) §. h. n. vers. tunc omni modo. l. 13. §. 18. & seq. l. 51. De att.
emi. Illud peculiare est in emere, quod is nummos dare, hoc e. ven-
ditoris facere cogatur l. 11. §. 2. D. eod. quamvis venditor tra-
dere tantum teneatur d. §. 2. l. 10. §. 1. D. eod. l. 25. §. 1. D. h. t.
Queritur quanam istius discrepantie causa cum alias par contra
hontum conditio esse soleat l. 3. in f. Mand. l. 5. C. De resc. vend.
l. ult. C. De ind. viduit. & l. I. M. t. An quia speciem debet
venditor, cujus prestatio difficilior, quam pretii, seu generis, ut
Acc. Bart. Gothofr. ad d. l. 11. §. 2? Sed hoc nec lege, nec
ratione subnixum. An quis aliqui in emore futurum ut num-
mis evictis in id quod interest ageretur, quod lex non permittat
l. 3. De in lit. iur. ut A. Fab. 6. Caj. 9? At hoc nihil aliud
quam obscurum per aequi aut magis obscurum explanare. Tum
verò non eo minus aliepi nummi a domino condici aut vindicari
pro re nata queunt, ut alias receptum §. 3. sup. Per qu. pers. c.
acq. l. 78. De sol. l. 12. & seqq. De reb. cred. Et quin ad
pretium cum usuris petendum actio venditori co casu indulgea-
tur sec. d. l. 13. §. 18. & seq. d. l. 51. An ergò quia
pecunia aliqui nullus usus sit nisi accipiens fieret arg. d. l. 12. de
reb. cred? No hoc quidem, cum facilius consumi ac per solam
mixturam acquiri omnimodo possit d. l. 78. De solut. l. 81. De
Iur. dot. l. 47. §. 1. Mand. An denique propter utilitatem &
frequèntiam contractus ex parte venditoris sic receptum benigne, quàm
vis id semper agatur ut dominium hinc inde transferatur d. l. 80.
§. fin. D. h. t? Hoc intus arg. l. 44. De usurp. & ul. l. 5. D. h. t.
Alioqui queratur cur aliud in stipulatione quoque obtinuit l. 25.
§. 1. h. t? b) d. l. 11. §. 2. d. l. 25. §. 1. Postulat namq. id communis
contractus natura, de qua sup. pr. De obl. l. 3. 8. De O. & A. l.
5. C. eod. & peculiaris emionis d. l. 80. §. fin. D. h. t. Tradi-
it aque

itaque rem oportet d. l. 11. §. 2. & compelli venditoris in tra-
 dat. l. 30. eod. ut impleat venditionem l. 46. eod. l. 68. §.
 f. D. h. t. l. 6. C. De resc. vend. qua omnia necessitatem natu-
 raliter inducunt sec d. l. 11. §. 2. & §. 2. sup. de donat. l. 35.
 §. f. C. eod. Et verò se penumero ea emimus que Nostra, que-
 ve Nostrorum fuerint, vel que aliter iusta affectione complexi su-
 mus sec. l. 22. C. de adm. tut. l. 36. de min. l. 36. de bon.
 lib. Hac ne retineri à venditore possint durum nimis; & quod a-
 lias dicitur, sufficere petitionem ejus quod interest, hic quoque ini-
 quum est, quippe quod affectionis nulla ratio haberi soleat in esti-
 matione ejus quod interest arg. l. 33. Ad l. aquil. l. 63. Ad l.
 falc. in res petitione habeatur d. l. 36. de bon. lib. l. 36. de
 min. l. 54. Mand. Deinde eo admissio in alias juris atque aequi-
 tatis regulas impingimus, qua vetent his idem vendi posse l. 3. §.
 2. de crim. stell. l. 21. Ad l. Cor. de fals. Aliud pro alio
 solvi atque oberandi in utro l. 2. §. 2. de reb. cred. §. 1. infra:
 Qu. mod. toll. ob. Que distent probationem ejus quod in-
 terest difficilem esse, & plerumque exigui emolumentis l. ult. de
 præt. stip. Que & Iudicem in consummationem armant l. 68. de rei
 vind. Nec quidquam in contrarium faciunt l. 1. l. 11. §. 9. l.
 12. de act. emt. l. 4. 10. C. eod. l. 6. C. de her. v. act. vend.
 l. 10. Qu. mod. p. v. hyp. solv. Nam in his omnibus neque il-
 lud probatur, egisse emptorem, ut districte res traderetur, utpote qui
 pro arbitrio & aliter in id quod interest agere possit. Neque quid-
 quam traditur unde colligas, noluisse venditorem cum posset tra-
 dere, de quo queritur. Non item obstant l. 13. §. f. de re jud. l.
 72. de V. O. & sim. Cum haec ad obligationes, qua meri vel
 magis facti sint, pertineant, à quibus traditio recte separatur d.
 l. 68. de R. V. l. 98. §. 6. de solut. l. 52. §. f. de V. O.

4. Ad §. 3. Interim periculum ad emptorem pertinet
 si res vel interierit, vel ablata sit, vel deterior esse coeperit
 sine culpa venditoris.

Ita Imp. satis perspicuum h. §. n. et I Crispianum ut in l. 5. §. fin.
 de resc. vend. l. 34. §. f. D. h. t. l. 21. de her. v. act. vend.

l. 39. de solut. l. 2. 3. 7. 8. 10. §. 1. l. 11. de per. & com. 2.
 v. l. ult. C. cod. l. ult. de cond. ob. c. dat. l. 11. §. 10. 12.
 Quod v. a. cl. l. 2. §. fl. 4. §. 4 de in di add. l. 2. de l. Cōmiss.
 l. 24. de furt. l. 31. de act. emit. *Nec ratio ejus in obscuro est*
sive de jure sive de aequitate quaratur. Nam l. quoties res ab initio
ritē promissa in eam causam postea deducta est ut praestari nequeat,
extinguitur obligatio §. 2. inf. de inut. stip. l. 83. §. 5. l. 91.
§. 1. l. 98. de V. O. l. 153. 183. de R. L. 11. Liberatur debitor
species sive rei, ea perempta l. 23. de V. O. d. l. 83. §. 5. l. 32. §. 5.
de Leg 2 Emptor verò non nisi rem debet ut eleg. l. C. in d. l. 21. de
her. v. act. v. 111. Venditor non nisi dolum & culpam in re ven-
dita praestat l. 2. §. 1. l. 3. de per. & com. r. v. d. l. 21. de her.
v. a. v. l. 5. §. 2. Commod. l. 23. de R. I. IV. Vis maioris
ac faciale damnum non praestat d. l. 2. §. 1. l. 31. de act. emit.
V. Id usque adeò verum certumque, ut exemplo venditionis esti-
matio periculum ad alium transferat l. 1. de estim. act. l. 17.
§. 1. de prae. verb. l. 12. C. de Iur. dot. VI. Adeò fixum
id, ut eodem argumento utantur Ulp. ac Pom. in l. 14. 15. de Iur.
dot. quò maritus periculū in dote esse doceant. VII. Sic & in d. l. 2.
de l. commiss. notanter idem Pomp. cum hac lege fundus venis-
set, si ad diem pecunia soluta non esset ut fundus inemp-
tus esset, sola ista ratione pactum id venditoris gratia adjectum
esse comprobatur. Nam si aliter, inquit, rei acciperetur in potestate
emptoris futurum, exusta forte villa, ut non dando pecuniam fun-
dum inemptum faceret, qui ipsius periculo fuisset. VIII. Equita-
tis quoque ratio in promptu, postquam constitutum est, fructus ac
commoda rei vendite mox ad emptorem spectare §. h. n. l. 7. de
per. & c. r. v. l. 13. §. 9. & seqq. de act. emit. l. 17. l. pen.
C. cod. Eiusdem itaque onus, incommodum et periculum esse juris
naturalis norma jubet, l. 10 R. I. de l. 7. de per. & com. 2.
v. Princ. sup. de Iur. patr. l. 10, §. 3. Mand. Atque ut alieq-
rius, hoc est, venditoris illud sit prohiberi l. 13. §. 1. Commod. l. 4.
Ad SC. Treb. Quare et Iulian. atque Ulp. in d. l. 4 §. 4. de in
di. add. & d. l. 11: §. 10. nominatim ea ipsa ratiocinatione ut-
rius in interdicto quod vi aut clam, venditori negando sec. dd. 11:

Atque

Atque etiam Imp. in §. h. n. ita quidem ut nec dubitet id se
explicare, emptorem cogi pretium solvere etsi rem non fuerit nactus,
vers. cui necesse est. Nulla itaque causa est cui Viri maximis,
Cujac. Borch. Vult. Hori. Gothof. h. atque alijs contrā videre-
tur. Nam ut breviter rationes ac loca quibus morientur excutia-
mus, I. Illud iemeratū nimis, in Institutionib. tradi regulas juris
et rudimenta, in Digg. incrementa et aequitatem: Quando hoc ipso
loco ea aequitatis ratio adijcitur, quā nulla equior aut certior sup.
n. 8. Atque ex ll. sup. princ. allatis constet idem passim in Digg.
traditum. II. Nihil huc facit l. 11. §. fin. de act. empt. vers. Ne-
que enim bona fides patitur ut emptor rem amitteret et pretium
venditor retineret. Manifestum quippe l. c. Eviellionis respectu
id pronunciare. Eviellionem venditorem prestare nemo est qui
nesciat d. l. 11. §. 2. & t. t. de evict. De periculo contrā ubi non
scriptum. III. Nihil pertinet l. 29. §. 4. Mand. Neque enim ex-
apicib. contra rationem bonae fidei hoc disputari, sed summa qua-
dam ratione ejusdem induitum esse ostendimus. IV. Nihil mā-
gis juvans l. 12. 13. 14. pr. De per. et comm. r. v. Nam cum l. c.
in l. 13. distinguat Iure confregerit lectos Edilis an non, atque
hoc casu actionem cum eo fore, satis indicat priore non illius, sed
venditoris culpam intervenisse, qui lectos in via publica relique-
rit, ut bene attendit Pet. Burg. 1. de l. c. 13. Culpam ubi precessit
absi emptoris damnum esse ut dicamus §. h. n. l. 23. de R. I. & c.
V. Nec movet quod d. l. 14. §. 1. responsum. Materiam em-
tam si furio perisset antequam tradita esset venditoris periculum
fore. Furio quod perit culpa ferè perisse censeatur l. 52. §. 3. jun-
ctal. 72. Pro soc. d. l. 23. de R. I. §. fin. inf. De soc. Unde eo-
rum periculo res furio subtrahit adeoque esse dicuntur qui cul-
pam in rebus alienis, quaque eam praestant l. 14. §. 16. de furt.
l. 13. §. 1. de lib. caus. l. 2. §. 23. vi bon. rapt. Atq. ita in
proposito l. c. in d. l. 14. pr. de furt. & Imp. in §. h. n. teneri
venditorem innuunt, si homo fugis aut subreptus si dolus vel cul-
pa illius intervenierit. Proinde (ut de eo paucis hic dicā) hāud satis
merito, licet subtiliter taxari Trib. in §. h. n. vers. quod si fuge-
rit à Cass. Shifordig. arbitror, Verum est, non utique paria
esse.

esse furtum & fugam, que conferunt Imp. d. verbi. Illud plerumque
culpa d. l. 52. §. 3. Pro soc. & sim. hoc sine ea venire soles d. l.
23. de reg. l. Plerumque tamen & aliter incidere potest l. 80. de
furt. l. 50. de pact. leaque non sine causa non videtur Imp. eo casu
animadvertendum an custodiam susceperit venditor. Cu-
stodiam si suscepit, casus fortuiti periculum quoad istas causas ad
eum misit pertinet. Nemo enim omnino alioqui diligentiam & di-
ligentem custodiam in re adhibere cogatur venditor d. l. 2. §. 1. l. 3.
de per. & com. 2. v. junct. l. 5. §. 5. Commod. l. 68. de contr.
emt. l. 18. §. 7. l. 38. de damn. inf. nihil autem esset capac-
tione, si non ad casum fortuitum praestationem inducendam proficeret,
contra quoniam ill. cautam l. 1. §. 2. Si quis jus dic. n. obl. l. 4. de
usur. l. 1. §. 35. de pos. l. 40. Locat. l. 1. Minus etiam facit §.
9. inf. de obl. q. ex del. d. l. 24. pr. & §. 1. quibus actio furti
denegatur emptori, datur venditori, fac. §. h. n. verb. utique ta-
men. Sed id inde est quia emptor nondum dominum in re possesio-
nem suam fecit l. 50. de R. V. l. 67. de V. S. Tum probat hoc ip-
sum potius periculum ipsius esse, cum venditor nihil nisi actionem
prestare cogatur, atque eam praestet periculo emptoris cum culpa ipse
caret confer d. l. 14. l. 3. de act. emt. l. 1. Nec regula l. 9. C. de
pign. act. Domino rem perire: ut pote cuius perpetuas exceptio sit in de-
bitore spectet, cuiusmodi fere est venditor l. 23. l. 83. §. 3. l. 91 §.
1. de V. O. C. vid. supra. l. 11. Nihil contrarium traditur
in l. 39. de solut. Confirmat potius in specie de qua dubitari alioque
non sine causa posset, si cum invicem parum fidei habens emptor ac
venditor, deponeret illo pretium, hic rem, utrumque periculo emptoris
fore. l. 18. Denique nec officit l. 33. Locat. quae omnes hasce turbas
conclusionum interit, ut ante decennium Praefate, & probante Cl. U.
Cornelio Swamaburgio IC. solidissimo in Academia Lugdunensi
disputasse me memini. Nec aliis id postea displicuisse cognovi. Agit
d. l. 33. de publicatione de qua etiam loquitur IC. in l. 11. de e-
vict. Hic ad casus evictionis tam refert, idem si feceris in d. l. 33.
visibilis difficultas videtur, non enim de istis hic laboratur, sed de caso-
rum periculo. Evictione à venditore praestari natura est ac penè perpetua
interitio d. l. 11. §. 2. de A. B. tot. tit. de evict. Periculum

interitus ac detrimenti ad emptorem pertinere constanter defendi-
 mus ad. 11. Porro cum quaeritur, de qua publicationis specie (Soleat
 namq; ex variis causis ea fieri, veluti l. ob delictū l. 1. 39. & pass.
 De iur. fisc. l. 57. §. 1. De adm. tut. 11. ob commissum velli-
 galis l. 13. De N. G. l. 9. §. pe. De min. l. 17. §. 2. Ad SC.
 Vell. l. 9. De resc. vend. 111. Ex causa belli l. 20. §1. de capt.
 & possi. rev. IV. Propter defectum domini, ut in rebus vacan-
 tibus l. 18. De usurp. & us. l. 1. §. 2. & pass. De l. fisc.
 V. Ob publicum commodum l. 1. §. 21. Ne qu. in l. publ. l. fin.
 §. 1. De leg. Rhod. l. fin. §. fin. De pign. act. VI. Arbitrio
 ac vi absoluta potestatis l. 15. §. f. De R. V. l. 11. De evict.)
 in d. l. 33. agit IC. Consensientem erit ad postremas totam d. l.
 33. decisionem referre. Satis namque perspicue indicat extraordi-
 nario quodam jure rem venditori ablatam fuisse, nec sine injuria,
 quae ideo propter potentiam & vim majorem ferenda. Atque inde
 quoque differentia ratio, cur publicatio fundo non nisi pretium re-
 perat emptor d. l. 33. aliter atque evicto fundo observatur alias d.
 l. 11. §. 2. De A. E. l. 60. 70. De evict. Sursum enim vendidit
 venditor, cui deinde res auferitur à potentiori: Cum evincitur à
 Domino, non nisi alienam vendidisse ex postfacto deprehenditur.
 Quare & illo casu non nisi ante traditionem tenetur d. l. 33. jun-
 cta l. 11. De evict. Hoc semper & omnimodo d. l. 60 70. l. 30.
 §. 1. De A. E. Unde neutiquam probanda distinctio A. Fab. 2.
 Conj. 4. ex l. 35. §. 4. De C. E. de sumptu. Nihil enim simile spe-
 cies d. §. 4. cum hac nostra habet: Et diserte IC. ibidem non alia
 de causa venditorem teneri docet, quam quia rem non suam ven-
 didit, quod & ipsum hic secutus est: Atque item non ultra teneri,
 quam ut actionem praeferat, qua deinde periculo emptoris futura sit
 d. l. 31. De A. E. siue fur non exiat, siue solvendo non sit sec. l.
 6. De dol. m. Deinde non ideo damnandum venditorem docet,
 quia persona nulla sit contra quam cedat, sed quia ipse venditor
 nihil habeat quod cedat, d. l. 35. §. 4. Unde non ineptè college-
 ris, eo loco IC. tractare de illo, qui mala fide rem tenuisset, cum bo-
 na fidei possessor Publicianam saltem cedere potuisset ex reg. l. ult.
 C. De her. v. act. vend. juncta l. 136. De R. I. Pugnat quoq;

eadem distinctio cum ratione naturali, quando eandem facit conditionem illius, qui suam atque ejus, qui rem alienam vendidit. contrā d. l. 35. §. 4. (ex qua sumpta est) d. l. 91. §. 1. De V. O. l. 5. §. 1. de Præsc. verb. l. ult. de cond. ob c. dat. Refellitur itidem 10. locus, quos pro thesi supra allata simpliciter rem emtoris periculo esse jubent: Nec verò aliter quam cum juris subsidio aut colore res ablata sit venditori, ea ratio iniur ut pretium solum repetat emtor ut in l. 7. §. fin. Com. div. & d. l. 33. Fac. l. 13. §. 17. de A. E. d. l. 15. §. f. de R. V. Quēmadmodum & cum emtor beneficio alienius legis pretium debere defuisset venditor rem retinet recipitque l. 50. de A. E. Perinde ut nec res cuiquam auctoritate publica facile eripi solet sine iusta pretii illatione §. pen. supra de h. q. su. v. al. 1. f. l. 13. §. fin. Comm. præd. Quidquid verò etiam aliter per injuriam factum fuerit ejus damno cedere debet; cuius rei fuit interim d. l. 33. d. l. fin. §. fin. de pign. act. d. l. 11. de evict. Sic enim in evictione servatur l. 51. De evict. atque item alius l. 22. §. 4. Rem. rat. hab. l. 67. de fidej. Planè si ob delictum, vel commissum, vel defectum domini res publicata sit, ne dubitari quidem oportet an ad casum d. l. 33. pertineat. Nam cum culpa præcessit nulla æquitatis ratio occurrit, cur non emtoris ius integrum servetur sec. l. 60. 70. de evict. arg. l. 74. 134. §. 1. l. 155. de R. I. Si ob inimicitias cuiusquam ab alio quid datum damnum ejus culpa annumeratur l. 25. §. 4. Loc. Quanto magis si factum ipsius præcessisse: poenam provocans sec. l. 70. §. f. De fidej. Proinde & in sociis accurate distinguit IC. in l. 52. §. fin. Pro. soc. an per injuriam, an suo merito ob malefictum damnatus sit socius. Cum ad fiscum res transferatur cum sua causa transferri solet l. 23. §. 2. de Serv. rust. præd. l. 11. 14. de I. fisc. l. 177. de R. I. Si ex bonis vacantibus quis fundum vendiderit sec. d. l. 18. de usurp. & ul. nulla reddi causa potest quominus in solidum teneatur, quippè qui alienum distraxit (secus quam in specie d. l. 33.) & cum qui mox futurus sit fisci, cui largius quoque ius ad res vindicandas: Confer. d. l. 1. §. 2. 3. de Iur. fisc. cum princ. sup. de Vfuscap.

Ad pr. & §. 1. 2. De Loc. & cond. Locatio condu-
ctio est contractus b, qui, cum de re certo pretio seu
mercede c utenda, fruenda, d, faciendave e convenerit,
perficitur.

a) de Vocibus hisce idem quod sup. de emt. vend. dictum pu-
ta, quamvis hic & alia difficultas in personis contrahentium recte
designandis; de qua inf. lit. c. b) §. fin. sup. de obl. l. 7. de
pact. l. 19. de V. O. c) Hac nota discernitur à Commodato §.
2. sup. Quib. mod. re c. obl. à Mandato. §. ult. infra de
mand. Item ubi in nominatis contractibus, qua plerumque certam re-
quisit mercedem in Locatione, cum si incerta easit, aut aliqui tale
sic factum, quod locari non soleat prescriptis verbis datur actio §.
2. h. t. l. 22. de præsc. v. cetera vide inf. th. prox. d) Commu-
nis hic finis, & scopus in locatione, ac proinde conductor quasi emtor
fructuum habetur, l. 29. h. t. l. 21. De ann. leg. & fideic.
Differt autem hac ratione prorsus ab emtione-vend. facit l. 80.
§. fin. de contr. emt. l. 39. d. h. t. (Exceptionem vide in l. 31.
h. t.) cum qua conferri proinde solet pr. h. n. l. 1. 2. d. cod.
tam in contrahenda, quam dissolvenda obligatione §. fin. infra
Quib. m. toll. obl. Quare non sine iusta causa beneficium l. 2.
C. de resc. vend. ad hanc ipsam porrigitur arg. dd. ll. Nam quod
l. in contrarium afferitur de incerto fructuum proventus l. 17.
23. C. de usur. quasi intertam lesionis estimationem faciat,
valde alienum est. Docet abunde rerum usus communis, ex iis que
frequenter proveniant, atque ex ipsorum corporum, tum similium
fœdera utque utilitate facile Colonos atque ingulinos taxationem
istam iusto compenso complecti. Ac si in rusticis quidquam valet ista
ratio, minimum tamen in urbanis præditi, ac minus in cæteris rebus
& factis. Quid? quod & IC. ipsi non tantum prædium rustica sec. l.
13. de teb. cor. q. f. tut. v. cur. l. 92. Leg. 2. l. 16. C. de
resc. vend. sed & usum fructuum ex fructibus ipsis eorumque uber-
tate ac bonitate estimandum esse docent l. 15. §. 1. de evict.
ll. Deinde quod dispar hic conditio contrahentium Vendoris &
locatoris notatur, Nec id quidem probari potest. Quis enim nescit

sapè cogi vel iniqua mercede quicquid locare, cum forte emtorem
non invenit, aut si alienum anni tempus aliud non patitur. Tum
item quod pro concessio ponitur, In venditore peculiarem rationem
fuisse beneficii d. l. 2. C. De resc. v. introducende, videlicet
Necessitate rei familiaris, id mihi neq. dandum se, verisimile un-
quā vitū est. Impp. in d. l. 2. causā non expressisse certū est. Ecquis
itaq. ab audacia nota eos liberet, qui cōtendere non vereantur hac
sola eos motos? Quis suggestit aut revelavit? Si qua ratio subtili-
ter aliunde exquiri & reddi potest, eandem mox valere ac reddi
solam oportebit? Humanitatis argumentum Impp. novisse nemo
dubitat d. l. 2. verb. humanum est: quidni g. quousque illud
porrigitur, ibidem & legem valere censeamus, ubi quantumque re-
rum gerendarum utilitas non refragetur l. 5. §. 25. Vt in
pos. leg. l. 6. §. 3. De iur. pat. arg. l. 12. & seqq. l. 27.
28. De LL. l. 90. De R. I. l. 91. §. 3. De V. O. l. 8. C. De
Iud. Sed de his suo loco plenius.

e) l. 22. §. 7. d. l. 19. §. 7. l. 51. §. 1. l. 59. 60. §. 3. cod.
Hic verò diligēter animadvertendū ne operari locatio, de qua in l.
5. §. 2. de Præsc. v. l. 19. §. 9. et pass. h. t. atque operis conductio,
quam à superiori distinguunt I Cui, confundantur. Affinitatem
habent ista maximam, ut, effectū ipso & qui faciendum quid cō-
duxit, operas locasse putetur, l. 22. §. 2. h. t. l. 34. De aur. &
arg. leg. l. 20. De contrah. emt. Alias tamen separantur
atque inter utrumque interesse haud leviter traditum, ut in l. 9.
§. p. l. 11. §. 3. l. 13. §. 1. 2. 3. l. 14. l. 31. 59. h. t. l. 14. C.
cod. l. 2. De l. Rhod. Sic in servo usufructuario pariter eadem distin-
guat ac substat l. 12. §. fin. De us. & hab. Discrimen v. 10-
rum ex eo, quod actum est inter contrahentes, aestimandum, ut e-
legantior lavol. in d. l. 51. §. fin. h. t. junct. l. 5. §. 1. De V.
S. facit l. 7. §. 12. De pact. l. 6. §. 1. De act. emt. l. 1. §. 4.
De const. pec. l. 3. §. 1. De O. & A. l. 34. De R. I. Alioquin
dignosce non potest quis Locator quis Conductor dicendus, ut in-
nuit Papin. in l. 1. §. 1. De præsc. verb. Nec immerito. repre-
hendis hic Cuj. 2. Obs. 28. receptam nostrorum doctrinam, Lo-
catorum esse qui mercedem accipiat, rem præster: Conducitorem qui
præster

prebet mercedem, rem fruendam recipiat. Nam ubi quid faci-
endum locatur contra se res habet d. l. 9. 11. 13. 14. 19. 22.
25. 51. &c.

6. Mercedem locationis in pecunia numerata naturali-
ter constitui debere plerisque placuit, nec malè.

Varie hic leges loqui nemo est qui nesciat, l. Nam in l. 1. §. 9.
Depos. l. 5. §. 2. De præsc. l. 1. §. fin. Mand. pecunia tam
perspicue requiritur ut sine violentiori aliqua interpretatione ex-
cludi non possit, aut pro alia re extra numerata pecunia causam
accipi. Il. Iuvat atque innuit idem §. h. n. 2. juncta princ. &
l. 2. D. cod. III. Confirmat illud, quod passim pretii nomine
merces designatur, ut in l. 30. §. p. l. 28. §. f. l. 58. D. h. t. l.
10. De acq. v. am. pos. l. fin. §. f. De leg. Rh. IV. Accedit
quod ubi partiaria est locatio conductio in aliud genus contractus
res transire videatur, arg. l. 8. C. De pact. d. l. 5. §. 2. De præsc.
verb. l. 25. §. 6. h. t. l. 26. §. r. De furt. l. 18. §. 4. De fund.
instr. v. instr. leg. E contra in l. 8. C. h. t. certis annuis quan-
titatibus: In l. 27. C. eod. t. certa olei ponderatione, fundum lo-
cari: In l. 18. C. eod. t. fructus peti ac prestari: In l. 35. §. f. D.
h. t. eosdem pensari ex fundo communi alternis annis locato-con-
ducto traditum. Atque item coloni dicuntur, qui non utiq; ad nu-
meratam pecuniam conduxerunt non minus quam ceteri d. l. 25. §. 6.
h. t. Quo & ipso simul innui videtur & aliter conduci quoque
posse. Denique occurrit varia pecunia & interdum latior signifi-
catio sec. l. 222. De V. S. l. 2. §. p. C. De const. pec.

Verum cum hac non incommode explicentur aliter, cuius in pri-
ori sententia acquiescere. Satis enim constat in locatione usum,
fructum, factumque mercede estimari. Pecunia vero proprium ut
eadem cetera estimantur l. 1. de contr. emt. l. 42. de fidej. q. in ce-
teris reb. inusitatū. Pariter convenit Locationis verbo sic usus tum-
l. 105. in l. imp. ante Zenonē ut & Emphyteas in denotat et arg. l. 1.
Si ag. vect. pet. l. 10. C. h. t. §. 3. inf. h. t. perinde ut Liv. 36.
agrum Campani frumento locatum tradit, quod & in Tac. nota-
tum. Deinde & illud verum, vice pecunia interdum vel fructus

vel aliam quantitatem solui l. 6. §. 9. C. De resc. v. l. i. C. de rer.
perm. ut doctam. in l. l. §. 3. d. h.
t. Quod cum cōvenerit, et si pecunia proprie locata reseat, ceteritate
tamen conjungendarum actionum sec. l. 3. §. fin. de don. int. v.
& ux. quod postremum placuit exprimitur solum, quasi quod præ
cipue spectandum, satis l. 72. de contr. emt. Denique admit
tendum hu. posse ex pacto etiam formam suam credi contractus bo
na fidei l. 7. §. 5. de pact. l. 5. §. 4. de præsc. verb. l. 24.
de pos.

7. Ad §. 3. Emphyteusis contractus iuris civilis est,
quò alteri jus prædii utendi fruendi legē meliorationis
& annuæ præstationis constituitur^b, scriptura^c inter
veniente.

a) Parum convenit inter Nostros Iurigeniū a. Civili emphyteusis
ascribenda firi. Sane qui patiens ejusdem iuris esse, cuius est Locas
tio quævis l. 1. d. Loc. ut potest ejus quidam species sit arg. l. 1.
verb. locantur. Si ag. vect. pet. §. h. n. Maxime cum
& apud alias gentes, ut Byzantios ejus usus fuerit Arist. 2. Pol.
b) ante Zenonis constit. de qua §. h. n. l. 1. C. de iur. emph.
c) apud Romanos d. l. 1. 2. l. 3. §. 4. de reb. eor. q. s. tut. l. 10.
C. Loc. l. 15. §. 1. Qui satisd. cog. Nec formam, sed distin
ctionem tantum accessoriam acceperit a Zenone in d. l. 1. Verum
posterior hoc alii negant, qui informatam esse d. l. 1. contendunt.
Nihil id maxime animadvertendum videtur, In emphyteusi pecu
liare semper fuisse ut per eam, hoc est, novam conventionem jus
quoddam per se, quod emphyteuticon d. l. 3. §. 4. de reb. eor. q.
s. t. vocat, constituitur, ejusque fiat cui constituitur d. l. 3. §. 4.
Id verò à communi contractuum & obligationum natura alienū
l. 3. de O. & A. l. ult. §. f. de contr. emt. l. 20. C. de pact.
Simile est in iure pignoris, quod hypothecam appellamus. l. 1. de
pign. act. l. 4. de pign. l. 66. de furt. Quod ipsum in causa
Prætorij iuris actione confirmari oportuit §. 7. inf. de action.
l. 17. §. 1. de pact. atque in singulare notatur à Bart. in d. l. 1.
n. 3. Proinde ad ius civile referri omnino emphyteusis debet.
sive

sine cuius subsidio ad effectum eum valere haud possit. Neque id
ex consuet. Zen. in d. l. 1. sed etiam ante ex quo in usu esse ce-
pit. Nam etsi locationis appellatione venerit semper ejusque
adeo species quadam perhibeatur, nihilominus tamen iurici-
vilia eribi poterit, quam servus dicitur is, qui iure civili servus
factus est, etsi Servius iosa ex iure gent. sit §. 2. 3. 4. sup. De iur.
pers. Byzantios plane Atheniensium, a quibus leges petita §. 11. sup.
de l. nat. g. & civ. Coloniam fuisse constat, nec si quid apud eos
usitatum apud omnes gentes receptum mox docueris, confer. §. 1.
2. cod. r.

b) d. l. 1. l. 2. 3. C. de iur. emph. §. h. n. d. l. 3. §. 4. de
reb. cor. c) Semper enim illius mentio in d. l. 1. 2. 3. C. h. t.
& quidem ea verborum figura, qua conditionem alias inferunt
ser. l. 93. ad l. falc. l. 109. de C. & p. quāvis semel constituta a-
missio instrumento non extinguatur ex reg. l. 85. §. 1. de R. I.
d. l. 3. C. h. t. adde Nov. 120. c. 1. l. 25. §. 4. C. de sacros.
Eccl. Nov. 7. c. 7. Ever. Bronch. 1. enant. 78. contraria di-
ligenter removenssem.

ii. Ad §. fin. Conductorem levem culpam in re con-
ducta praestare ceteri atque indubitati iuris est, de levissi-
ma an teneatur non perinde: Negativa & hic tutior b,
præterquam paucis casibus.

a) Ex regula d. l. 5. §. 2. Commod. §. fin. sup. Quib.
mod. rec. obl. l. 23. De R. I. b) dd. ll. l. Evidenter satis
id confirmari potest ex l. 3. §. 1. Naut. caup. stab. Confer
namque l. c. in d. §. 1. actionem Locati nempe Depositii cum ea,
que ex Edicto isto descendat. Atque inde militarem huius pre-
bat in primis, quod in Locato conducto culpa in deposito dolus duni-
taxat praestetur, at ex hac parte Edicti omnimodo teneatur, qui
recepit, etiam si sine culpa res perierit: Sine culpa videl. levissima §.
pen. sup. Quib. mod. r. c. obl. §. fin. inf. De societ. Ali-
oqui nullum discrimen inter eum, qui conduxit, quique receperit,
futurum. Quippe utrumque de casu fortuito non teneri constat
d. l. 23. de R. I. Inter istum vero & culpam levem nihil relinqui.

tur mediū præter leviſſimam culpā, cuius præſtatio ei, qui recepit, magis incumbat, quam conſuētoris, prout d. §. 1. Vlpian. oſtendere ſatagit. II. Quibus conſentaneum eſt, eodem modo ac ſenſu eundem Vlp. in l. 9. §. 3. h. & l. 12. §. 3. l. 13. §. 1. h. t. Culpa præſtationem conduētori injungere. III. Planius quoque idem convincit reſponſum Alſeni in l. 31. in f. h. t. ubi & culpam duntaxat conduētorem debere docet, atque eā quidem ratione quod in re, quæ utriuſque gratia contraheretur, culpa præſtari ſoleres. In quibus Alſ. ad regulam d. l. 5. §. 2. Commod. d. l. 23. De R. I. §. fin. Qu. in. r. contr. obl. reſpexiſſe tam eſt perſpicuum, quam indubium ſemper fuit dd. ll. 5. & 23. d. §. f. verbo, culpa, levem deſignari. Quocirca nec cauſa ulla eſt, cur aliter quis ſtatimendum pueri propter eā juris loca, l. quibus diligentiffimi patrisfamilias cura, & in l. 25. §. 7. h. t. & cuſtodiam, ut in §. h. n. deſiderari. II. quibusve non niſi fraudem, ut in l. 9. §. 4. h. t. & caſum fortuitum l. 28. C. cod. excipi. III ac denique, quibus generaliter rem locatam conduētoris periculo eſſe tradi videmus l. 14. §. 6. De furt. l. 13. §. 1. Delib. cauſ. facit l. 13. §. 6. l. 25. §. f. D. h. t.

I. Nam & ad d. l. 25. §. 7. rectè à Noſtris reſponſum eſt rei conductæ qualitatem ſæpè facere, nemque ejus, qui conduxerit, profeſſionem, ut & exactiſſima ab eo diligentia deſideretur merito arg. d. l. 9. §. 5. l. 40. l. 51. §. fin. h. t. l. 8. Ad leg. Aquil. Tum in §. h. n. recepta doctrina, voce, diligentiffimus non niſi diligentem denotari (ut alias verborum iſtiusmodi commutatio occurrat in l. 18. junctā l. 5. §. 5. Commod. & in l. 21. junctā l. 13. C. Mand) Rectius ſe habere videtur, quàm eorum, qui obuliſſe ſe conduētorem docent (quod nec probatur ſanis, & per dd. l. 9. §. 3. 5. l. 11. §. 3. l. 13. §. 1. l. 31. d. l. 5. §. 2. Com. d. l. 23. De R. I. reſoluitur) aut qui reſiſtas, de quibus §. h. n. ſummam quandam diligentiam exigere notans. Nam quo juris loco quare ratione id evincatur non video: Et in l. 18. in f. pr. in commodato, quod utriuſque gratia contractum ſiſſe forte, culpam tantam levem ab eo, qui argentum accepit, præſtandum docet l. c. ſec. h. 5. §. 2. cod. l. 17. 18. De iur. dot. l.

13. De pign. 12. Inmensuratum vero, quantum est in §. h. u. men-
 sura, promissum in iurum & locutionem quis refert & quantum reman-
 ens custodiam ea requirant praeteritis rebus? 11. Aliter
 quoque istud ex l. 9. §. 4. h. & l. 28. C. cod. quavis eo praecipuo
 mortitur Dom. 13. Com. 8. p. m. facit. Virobique recipiam
 Iupp. refertur, in quo non semper iuris regula sed plerumque factu-
 rum precibus comprehensorum decisiones continentur, ut bene in
 d. l. 28. tractat Clariss. Germania l. C. Herm. Vult. 1. Disce p. r.
 15. Planè in d. l. 9. §. 4. de fraude solum quasi iurum fuisse verba
 opsa satis arguunt. Porro quod ex l. 14. §. 16. De furt. etc. de-
 sumtum est, ad id genus periculi referendum cui materiam atque
 occasionem praebebat culpa, ut ac furto ex l. 52. §. 3. Pro soc.
 §. 3 sup. De emt. & vend. iamandum placuit. In ceteris qua
 sine culpa incidere solent, contra servandum, ut de incendio &
 peris que definitum est v. Gest. 2. observ. 21. Menoch. de arbitr.
 jud. q. 2. cas. 390. & recte arg. l. 23. de R. l. l. 11. de inc.
 ruin. naufr l. 1 §. 4. de O. & A. l. 11. de per. & com. r. vend.
 Jan. l. 1. 27. §. 9. & 11. Ad l. Aquil. l. 3. §. 1. de off. praef.
 vig l. 25 §. 2. l. 25 §. 6. d. h. t. l. 18. C. cod. l. 9. C. de
 pign. 12.

12. Ad princ. & §§. 1. 2. 3. De soc. Societas est contractus
 consentu b constans de re c in commune gerenda ha-
 bendave lucri quæstusque gratia d.

a) arg princ. sup. de obl ex cons. §. 6 sup. de obl. l. 5.
 25 §. 8. & passim. h. t. Nam quod alias extra consensum, ex quo
 contractum sum non in sum huius essetia, & socios & societatis Res
 facere dicunt ut in l. 25 §. 16. Fam. etc. id non nisi improprie
 seu metonymice fieri constat ex collatione l. 15. de pec. §. 3. inf. de
 obl. q. qu. ex con. l. 31. 32. d. h. t.

b) Sed & rebus coiripositi l. 4. h. t. quod eo pertinet ut soci-
 etas consensus sive, ut in l. 31. h. t. loquuntur l. C. affectio societatis
 ex rerum consuetudine operantur in commune collatione colli-
 gunt, ut nostri fere ad eum locum notant. Sic enim & mandatum
 societatis contrahi censetur l. 6, §. 2. l. 18. D. Mand. & dissolutus §.

cietas l. 64. h. t. Veruntamen admissu d. l. 4. & aliam inter-
pretationem. quasi id innuat l. C. recipi posse. h. c. si. fin. ut autem
consentientis aut irascens posse & rescinduntur & congeri, nec
tantum verbis promissu.

c) Societas species plures sunt & quidem distitit ea non tan-
tum effectibus, sed & subiectis sec. l. 1. §. f. l. 2. 3. 7 8. 9.
10. 11. 29. & pass. h. t. ex quibus supplendum pr. h. n. Quam-
vis videri possit imp. id tantum ostendere voluisse, aliam esse ge-
neralem, alteram specialem, prout vulgo distingui solet.

d) Esi finem contractus notat hac adiectio, omnino tamen in
definitione eandem addi oportere statuo. Neque enim sufficit com-
munionem instam esse, ut societas dicatur contracta, sed & lucrū
participari ab utroque necesse est, ut in §. h. n. 2. & l. 29. & §.
12. l. 30. pluribus explicatur. De damno nihil aieci, quia id præ-
ter votum contrahentium accidat, nec perinde in compensationem
advocari debeat sec. l. 6. Qu. & a q. man. lib. n. f. & fin. l. 1.
1. De iur. dot. l. 34. De R. I. Lucrum ab initio sperant spe-
lanti que societas innuit d. l. 29. §. fin. d. l. 7. 8. & seqq. A-
deoque non minus his dici potest nullam esse societatem, in qua non
hoc agitur ut lucrum commutetur d. l. 29. in f. d. l. 30. quam
emissionem venditionem negat esse l. C. cum id agitur ut dominium
ad emitorem non transeat l. 80. §. f. De contr. emt.

13. Ad §. 4. 5. 6. 7. 8. Solviur societas renuntiatione^a,
morte^b, capitis minutione, egestate^c.

a) l. 4-§. 1. l. 36. §. f. l. 64. 65. §. 8. h. t. modò ne callide
d. l. 65. §. §. 3. h. n. In tempestive l. 14. 16. eod. quo refer &
l. 17. §. §. eod. Recepta verò hac contra com. munem juris regu-
lam l. 80. De sol. §. 1. inf. Qu. mod. tell. obl. l. 100. 153.
De R. I. & unius obnuntatio §. h. n. & dd. ll. propter odium
communione & que ex ista, contentionum sec. l. 26. De Serv.
urb. præd. l. 27. §. 3. De rec. & q. arb. l. 28. Com. div. l.
ult. C. eod.

b) Quamvis in contractibus ac ceteris conventionibus non
tantum nobis sed & heredibus consultare soleamus l. 31. 40.
§. f.

§. f. De pact. l. 9. De prob. In societate tamen aliter obser-
vatur §. h. n. l. 59. 63. §. f. l. 65. §. 9. d. h. t. Rationem
reddat Imp. quod qui societatem contrahit certam personam sibi
eligit §. h. n. Dicit hoc & in reliquis fieri, eoque pertinere regu-
lam l. 19. de R. l. l. 23. de minor. juncto §. fin. inf. h. t.
l. 1. de reb. cred. §. pen. sup. Qu. mod. re contr. Esto, sed
hic amplius quid indicare voluit Imp. quod non ad fidem & con-
ditionem tantum, de quibus dd. ll. sed & ad solertiam & mores
socii pertineat Societas rei est vel habenda vel gerenda in commu-
ne. In utraque vero nimium interesse potest cum quo commune si-
bi quid sit, arg. l. 14. in §. d. h. t. l. 26. de Serv. urb. präd.
l. 28. Com. div. l. 77. §. 20. de Leg. 2. l. 31. de solut. Ha-
bet societas in se rationem quandam fraternitatis l. 63. d. h. t.
qua persona tota est, quamque cum herede incerto haud temere sibi
deputa, e quis censeri possit. Iusta itaque & peculiaris hac ratio,
que & illud facit ne pacto quoque ad heredem societas porrigi que-
at d. l. 63. §. 8. 59. l. 35. h. Nec repugnat §. h. n. verf. fin.
cum ista ex. ep. in ad eam speciem pertineat quando ex pluribus so-
ciis unus decesserit, ut inter ceteros dures ex pacto societas. Quod
sane facilius esse adeo consta, ut magis querendum videatur, cur
ita sit constitutum, ut uno moruo solvatur societas & in ceteris.
N. si dicamus id oportuisse admi. i quod unus persona causa vel
in iura sap. tota ineatur arg. d. l. 29. l. 59. d. h. t. Vel quod corpo-
ris in iusdam ac persone vice eadem habeatur arg. l. 22. de fidej.
Vide tamen l. 59. l. 63. §. 8. h. t. itemque l. 35. 36. 40. h. c)
§. 6. 7. l. 63. §. f. h. t.

14. Ad §. nn. Socius socio non nisi levis culpæ nomine
obligatur.

Satis apparet ex his que sup. dicta sunt societatem naturaliter
utrinque causa contrahi §. 1. 2. 3. h. t. l. 3. 7. 29. 30. &
pact. h. t. prindeque merito in eadem servatur regula d. l. 5. §.
2. Commod. l. 23. de R. l. l. 31. in f. Locat. Nec quicquam
hic nisi istud difficultatem habet, quod Imp. §. h. n. & l. c. in l. 72.
d. h. t. sufficere tradunt si socius eam diligentiam presterit rebus

communibus quam suis adhibere solet, hoc innumus culpe levis
reum tunc videri, cum ne ad talem quidē modum diligens fuerit.
Contra & C. in l. 32. de pol. Eum haud salva fide agere disputat,
quo ipso dolo proximi esse & in latioris culpe crimen factum eius
incidere docet. Durus & vexatione ipsa constituitur nodus, quem
sic explicabis. In eo, qui ad communem modum diligens est, hoc est,
qui id praestare consuevit quod vulgo plerique, culpam leuam recte
dici, cum omnia ab eo diligentia in suis rebus conuerat: Verum in ho-
mine dissoluta aliqui & proiecta socordia proximum dolo, dolum
que adeo censeri, quippò cum extremum aliud nullum dari pos-
sit, qua dolo alibi plenus.

Corollarii vice sit,

Socios per socium ære alieno obligari.

Quamvis perpetuum fere Iuris nostri axioma illud est Per aliū
nec obligari nec obligare nos posse, sup. disp. prox. th. In societate ta-
men uisitas aliud iuasit l. 27. 82. d. h. t. Rationem reddidimus
1. Annot. 17. ex l. 44. §. 1. de ædil. ed. l. 22. de fidej. l. 3.
§. 1. de publ. & vet. l. 14. de pact. Eoque ex iisdem omni. no
interpretandam esse l. 67. h. t. ostendimus consuetatis Acc. Ant.
Fab. 5. Conj. 4. & aliorum explanationibus.

15. Ad pr. & §. ult. Mandatum est contractus a consen-
su initus ut quid fiat gratuito.

a) arg. §. fin. sup. de obl. l. 2. & pass. h. t. l. 23. de R. I.
Sed obijciunt 1. Ex officio atque amicitia mandatum originem
ducere, quod alienum videtur à contractum natura, utpote quò
ferè lucri causa ineantur §. 12. sup. de inut. stip. l. 3. 25. §. 1.
de O. & A. Re' p. aliud originem aliud iustitiam cuiusque rei
esse, atque in omnibus oblig. naturā distingui à progressu earundē,
nisi cum omnes ab initio voluntatis ex post facto necessitatis esse di-
cuntur l. 5. C. de O. & A. l. 17. §. 3. Commod. id quod in
§. 8. inf. h. t. imp. satis eleganter expressit. 11. Mandatum
nihil quam factum mandantis designare, quod ut maximè in er-
vereris, tamen à mandante recipi non recipi. Sed hoc nihil cum
gratuitum

trahentium sit ab alio contrahentium sapere negotio, quod geritur, nomen fieri: atque ubi receptum non sit mandatum perinde dicatur mandatum, ut ea quae nulla, quae imperfecta ipso iure.

III. Tunc contra mandatum l. 6. §. 1. l. 18. D. h. t. quod in veris contractibus haudquaquam admittitur l. 1. §. 3. l. 7. §. 1. 2. De pact. l. 19 De V. S. Resp. Multa sapere per inductionem recepta esse, quae praeter communem rei naturam utilitatis ergo admittuntur. Ex illa vero non eo minus rei definitionem ac substantiam assequendam esse super dispo. 15. th. 3. ut alius ex eo quod plerumque et naturaliter fit: fac. l. 5. 6. De LL. l. 1. §. 3. De aq. quot. & alt.

b) pr. super. De obli. ex conf. l. 2. De O. & A. atque hac nota distinguitur a stipulatione, quae et id agi soles ut quid fiat pr. & §. ubi super. De V. O. l. 72. De V. O.

c) §. fin. inf. h. t. atque eo differt a locatione conductione, in qua mercenaria opera praestantur §. 1. super. De loc. & cond. In mandato honoris atque officii gratia d. l. 1. §. f. h. t. Proinde gratuita eadem dicitur mercedis intuitu, non etiam ut honorarium, ut salarium respicitur l. 6. pr. & §. f. l. 7. h. t. l. 1. C. cod. quamvis ex incerta pollicitatione peti id nequeas l. 56. §. 3. h. t. l. 17. C. cod. Sic et alias gratuita pecunia, quantumvis eo nomine fructus versuantur in l. 8. In quib. c. pign. tac. contr. Honor vero ad salarium a mercede non eo distinguitur, quod quis se mandato obtulit, ut quidam putant, sed ex mente contrahentium arg. d. l. 7. facit l. 7. §. 12. De pact. l. 1. §. 4. De const. pec. l. 1. §. 5. De var. & extr. cogn.

16. Ad pr. & §. 1. 2. 3. 4. 5. 6. Mandatum contrahitur vel utriusque contrahentium gratia^a, vel alterutrius eorum^b, vel aliena^c

a) Ceterorum contractuum constans fere atque eadem est natura et ratio, ut vel utriusque vel alterius tantum causa incutitur, promittit C. in l. 5. §. 2. Commod. facit §. 12. super. De inut. stip. l. 31. Locat. l. 5. §. 1. 2. 3. 4. De prae. verb. In mandato aliter se res habet pr. & §. h. h. n. n. Verum

men plerumque ac naturaliter ad utilitatem mandantis pertinere,
eoque fine in verum esse facile dixerim arg. l. 1. ¹o pr. & §. 2. De
procur. pr. inf. De iis per q. ag. poss. l. 61. §. 5. De furt.
atque id ianueri l. i. in l. 1. §. fin. h. t. cum ex officio atque ami-
cicia oris inem irabere doceat. quasi initio nihil nisi officium man-
dantis prestare mandatarius videtur, unde etiam nunc officii
verbo designari solet d. l. 61. §. 5. De furt.

b) Mandantis in primis, ut diximus. Mandatarius non aliter
nisi si dolus interveniat l. 3. §. f. h. t. l. 47. De R. l. Vel aliter
non esset contractus cum p. r. na de cuius si le d. u. n. a. r. e. i. §. h. n.
6. Hoc namque casu receptum est ut obligatorium sit mandatum,
quasi qui mandati vel fidem vel auctoritatem suam interponat l.
13. De minor. quia si sequatur mandatarius e. m. d. e. p. i. non oper-
etur sec. l. 1. De reo cred. nec curiosius inq. irere quid inter
istos actum sit sec. l. 19. De Novat.

Interest itaque an in per. onam directum sit an in rem. Istud
mandati appellationem simul atque obligationem recipit. Hoc con-
siliu nudi nomen retinuit §. h. n. 6. d. l. 3. §. f. h. t. Sed & illud
interesse at. r. o. r. quo an mo quis cui iura, erit, consulerit ve aliteri.
Commune id est omnibus contractibus nec aliter ex iis quisque re-
nuitur, quam ubi id. Etum est l. 3. §. 1. De O. & A. l. 19. De
V. S. ubi in id ipsum consensum sit l. 1. §. 3. De pact. l. 5. C.
De O. & A. Quare uti non ex quavis passione, ita nec quovis
consilio, quem obligari equum, nisi cum scio qu. si affirmatiorem
& suasorem se ultro professus sit & quasi obstrinxit id agens d. l.
3. §. 1. hoc est, cum mandanti quam consulenti propior est, eo-
que pertinet ratio Imp. §. h. n. vers. quia non aliter. Tollitur li-
bertas consulendi simulq. adeo exploranda fidei aliena ex p. r. s. c. r. i. p. t. i. o.
l. 19. De R. l. si nec iurum nec impune consilio responsum sit fu-
turum. Quare non solum rationem commerciorum, sed & uti-
litatem creditorum, consiliu saepe magis quam aris e. c. n. i. u. m. max-
ime impedit atque impugnat, eoque vel illorum causa accurate re-
movenda arg. l. 24. §. 2. De min. conse. l. 1. §. 14. Depos.
l. 48. §. f. Mand. l. 13. §. 2. De don. int. vir. & ux. l. 7. §. f. l.
8. De dol. mal.

c) §. 3. h. l. 2. §. 2. h. t. Tunc id haud paulo obsecutus nisi
illuſtratur. I. In gratia non q̄ prima ratione non sentia. in ius ju-
ri regulis. que alteri per alteram quidquam acquiri non possunt.
in § pen. sup. per qu. c. 2. c. § 4. 18 sup. De iur. stip.
nec faciendo nec legem dicendo effici posse ut alius suo nomine re-
tē agat l. 79. § f De R. l. l. 11. de O. & A. l. 3. Quia ut
cl. 11. Sed et cum perpetua contrarium natura de qua l. 3. de
O & A. 111. Et Actionū, que ubi actoris nihil interſit (ut in hac
ipſa cautum l. 8. §. 6. h. t.) nunquam dantur l. 32. Locat.
pr. inf. de action. IV. Quibusque de iure quisque suo non ali-
eno agere contendere debeat l. 5. Si usufr. per. Fecerunt hac
ut quidam, explis anda res viam aliam non videntes, locum hanc
n. § h. interpolandum crederent. Alii ſic inie prestantur aliena
cauſa mandatum conſiſtere, ſi ea principaliter veniat. per conſo-
quuntiam tamen interſit mandatus arg. d. l. 8 §. 6. h. t. Vido-
amus ne ita dicendum ſit, alienum cauſam mandato contineri poſ-
ſe ideo ac toties, quā & quoties qui mandat eo nomine vel ſe alteri
obliget vel ipſe alteri obligari incipiat ſimul. Etenim idipſum in ea.
pluſ §. h. n. ſubſeclis. Nam qui alterum negotia gerenda man-
dat, quamvis eius nihil interſit, compoſo tamen obligatur mori, cu-
jus negotia iſta fuerunt, ut eleganter l. c. in l. 28. de neg. g. facie
l. 21. § fin. cod. l. 14. § fin. de relig. & ſumt. ſum. l. na ſit ne
eſi initio nihil interſuerit, tamen morraſcatur obligatio aq̄ inde
actio ſi intereſſe quomodocunque & quādoocunque caperit, dd l.

18. Ad §. 8. Regulatiter tamen ad exactiſſimam dili-
gentiam mandatarium obſtringit.

Id quidem contra uſuſatas contractuum regulas, de quibus in
l. 5. §. 2. Commod. & l. 23. de R. l. receptum, ſed non ſine
cauſa I. propter rerum gerendarum neceſſitatem atque utilita-
tem arg. d. l. 1 § 2. de proc. princ. inf. De ii per q. 2. p Cic.
pro Roſc. Am. & Plaut. in Merc. Mandata rei omnis ſapi-
entes, primum praveri decet; ſaci l. 17. §. 3. Commod. iuncta
l. 1. §. f. h. t. I. Qui gerendum quid ſuſcipit, affluſſe ita videtur ſi
impar eſt, perſuam ſaltem proſicere, ideoq̄ ei ſumpſe eſſe non debet
ſumpſe

si imperitiā peccavit l. 8. §. 1. Ad l. Aquil. lll. Quis facien-
quid promissis perficere illud debet, ut praestitisse, quod ex lege con-
ventionis debet fec. pr sup De obl. dispossit. Per se. n. re-
vo non intelligitur, cui aliquid desit l. pen. C. De his qu. ut
ind. auct. 22 De aur. & arg. leg. l. 36. D. h. Locat. l. 80. §. fin.
Ad l. falc. l. 72. §. 1. De V. O. l. 5. §. 1. de V. S. Quia ac cuncta &
à conductore est in modo praeter naturā cōtractus non aliter culpa
abesse putatur, quam si omnia feceris quae dili. entissimus quisque
observaturus fuisse l. 25. §. 7. Locat. d. l. 36. l. 9 §. 5. cod.
lv. Accedunt: perspicua lurs loca, quibus omnino culpam à
procuratore (negotiorum videli. de quo in tit. mand. cum de eo qui
ad lites pecuniaris sit institus. De Procurat) ex improbitate (a-
sumo, reviso, praestari l. 13 C. Mand. ad. oque ex. tam diligen-
tiā exigi traditur ut nihil negligentium ac delinquentium culpa va-
guum sit l. 21. C. cod. Quo: posterius omnimodo de levissima
culpa accipi necesse est cum certissimum sit quaedam negligi. aliquo
omnis poss. circa levem culpam: Nempe ea omnia, quae levissima
rationem habent sup. disp. 22. ibi Diss. plerique per d. l. 5. §. 2.
Coman. l. 23. De m. l. 19. De R. l. l. 8. §. fin. l. 10. princ. l. 19.
§. 3. D. h. l. 6. §. 1. inf. iii. prox. l. 61. §. 5. Jur. l. 7. Test.
qu. ap. r.

19. Ad §§. seqq. Mandatum solvitur revocatione^b,
 Motu^b, renuntiatione^c.

a) §. 9 h. l. 8 §. 5. D. cod. b) §. 20. h. t. Ratio est in l. 4.
 Loc. l. 6. §. f. De statul. l. 7. §. f. De Cur. fur. Confer tamen
 l. 2. §. 6. De donat. l. ult. De solut. l. 12. §. f. l. 13. h. t. l.
 33. De acq. v. am. poss. c) §. 11. h. Fac. l. 72. De V. O. l. 13.
 §. f. De rejud. l. 32 Locat. Quod ipsum vel ea causa recep-
 tum videtur, quod factum mandato fere contineatur ad cuius
 praestationem iuratum compelli minus civile & humanum visum
 est, fac. l. 33. §. fin. De rejud. l. 72. De V. O.

DISPUTATIO
VIGESIMA QUINTA

Ad tit. 28. & 30. l. 2.

RESPONDENTE

HYGONE NIEVEEN Groning.



Vasi contrahitur • sex potissi-
mum modis: l. Cum quis ne-
gotia absentis ultrò ^b gesserit.
Nam & hic tenetur domino si
quid non utiliter gesserit ^c, & illū
obligat sibi, si utiliter, eoq; no-
mine quid ipsi absit abluturum;
quæ sit.

*a) Quemadmodum rerum geren-
darum infinita est varietas & seges l. 5. De V. O. l. 1. 2. 3. 4. de
præscr. verb. Ita plurimum evenit ut propria earundem signi-
ficandarum nomina deficiant d l. 1. 2. 3. 4. Inde J. Elum, ut
non tantum contractus alii nominati, alii innominati dicerentur
dd. ll. l. 7. §. 1. De pact. in quibus præter causam & negotium
manifestaria & directa conventio interveniret, l. 3. §. 1. De. O. &
A. l. 19. De reb. cred. Sed & negotia quedam notata sunt, quib.
bus ut nomen quidem nullum, conventio quoque minus inesset:
cetera tamen non desissent, quæ ad producendam obligationem iusta
atq; idonea: Factum nempe actusque, ut à delictis longè discrepās,
ita veris contractibus similior; licetque consensus, sed tacitus ma-
gis quàm apertus, æquitas verò & utilitas evidentissima. Hic ita-
que interpretationis subsidium afferre Legum conditoribus visum,
non quidem uti veris contractibus ea annumerarent, sed eodem
eum illis effectu donarent propter maximam affinitatem & si-
militudinem, quam haberent cum iisdem pr. h. c. l. 14. §. 2. l. 29.
Comm. div. l. 33. De cond. ind. Atque ad hoc ipsum quoq;
designandum non appellatio eadem his tributa, sed similitudinis*

nota ab istis distincta, prout alias perpetuo usu Iuris observari cōstat. Proinde nihil peccari facile dixerim, si negotia hac ipsa casibus velitis altisque pro re nata, Quasi. contractus nuncupentur, ut Quasi. peculium, quasi pignus, Quasi. dominium, Quasi. Serviana §. fin. sup. Quib. n. e. perm. fac. test. l. 13. §. 8. De A. Emt. l. 1. Si ag. vect. pet. §. 7. inf. De act. & c. quamvis subtiliter contra differat H. Vult. h.

b) Praecipue haec differentia causam hanc à mandato distinguunt uti perspicue docet l. 22. §. 10. D. Mand: Alioquin si praesens sit & illud desideratur uti rem suam geri velet, dominus arg. l. 18. 40. 53. ead. l. 7. Ad SC. Vellej. l. 6c. 142. De R. I. In absentibus nihil referi sciant an ignorent l. 2. l. 19. l. 34. De neg. gest. Eorum v. causa hoc ipsum jus inducendum esse d. l. 2. indicat. I. Potest tamen & in praesentia locum habere, quoties mandatum non consistit arg. l. 19. §. 2. l. 21. 36. Eod. tit. II. Dices, Quid ergo alicui culpa accensetur immiscere si rei ad si non pertinenti l. 36. De R. I? Quid publice damnatur in πολυπραγμοσύνη, si ea hic tantum non commendatur propter eam quam praestat utilitatem d. l. 2. §. h. n. I? Quis amplius vituperet affectum ejus, qui humani nihil à se alienum putat apud Comicum Heaut. Sc. 1. Respi. Nihil hic praesidi Curiositati. Totum quidquid hic admissum propter utilitatem ac necessitatem, de quibus l. 1. §. 2. De proc. §. 2. sup. De jur. N. G. & C. l. 7. De serv. exp. receptum d. l. 2. l. 10. §. 1. ead. d. §. h. n. Illis cessantibus in vitio cetera ponenda, atque eo demum casu, ubi non absentis gratia sed sui animo, sed temerè, & dicis gratia rebus alienis se miscet culpa non vacare eum agnoscimus sec. d. l. 36. & quae πρὸς τῆς πολυπραγμοσύνης deinde subiecta. Nam ne alii aliorum onera portemus. Assumamus alii alios sicut nos Christus assumpsit: Unusquisque placeat proximo ad bonum, ad edificationem: Non sua quisque spectemus, sed & quae sunt aliorum Rom. 15. 2. 7. Phil. 2. 4. 5. 6. 7. 8. Christiana Charitatis ratio postulat, qua non eo minus curiositatem damnat I. Thef. 4. 11. III. Sed istud explicatum difficilius, quod passim traditur. Rationem post subsecutam mandato comparari, arg. ex illa mandati non Neg. gest. actionem dari d. l. 60. De R. I. l. ult. C. Ad SC.

Ad SC. Maced. l. 25. C. De don. int. V. & Vx l. 56. De Iud
 Ang. independentes res ita erit, ut expelletur quid de ea statuat do-
 minas indeque aestimetur, quid ad eum dicatur? An spellandum
 quo affectu quisque gesserit Amician Procuratoris? An deniq;
 & hic inter absentem presentemque, qui geri nescierit, discernen-
 dum? Huius rationem mandati vim induere, Illius non
 perinde sec. l. 9. De N. G. l. 3. C. De R. V. l. 5. §. 2. De in rem
 vers. l. 50. Mand. IV. Porro Nec metiendum ne satis hoc rectè
 definiamur, teneri eum qui gesserit: Quasi & qui non gessit oblige-
 tur, arg. d. l. 9 l. 1. §. 1. l. 6. §. f. De N. Gest l. 17. §. 3. Comm.
 Neque enim aliter ob ea quæ non gessit convenitur, quam ubi se-
 mel gerere capit. Hoc a. facto necessitate explicandi etiam cetera,
 quæ alioqui peritura sint, (de reliquis enim non obligatur l. 20. C.
 de N. G.) seipsum semel implicasse censetur d. l. 17. §. 3. ac proinde
 & reliquorum nomine teneri quasi faciat adversus ea, quæ facere
 debet, etiam non faciendo sec. l. 121. De R. I.

c) §. h. n. d. l. 2 l. 10. §. 1. eod. Undè rectè inferri videtur
 non tantum dolum & culpam sed & diligentiam præstandam ab
 ea qui absentis negotia gerenda suscepit, ut nervose probat Doctiss.
 Herm. Vult. 1. disc. 15. per l. 24. C. De usur. §. h. n. l. 11. De
 N. G. l. 8. Ad leg. Aquil. l. 21. C. Mand. Nam, ut in ipsam
 pluribus confirmemus, cum in negotiis gerendis duo omnino specta-
 ri conveniat, quomodo ea quisque, quòque consilio aggrediatur &
 suscipiat, quomodo perficiat neutrobique, causari videamus & storem:
 1. Discretè ac sine ulla distinctione in d. l. 10. §. 1. l. C. docet, Viti-
 liter captum oportere, niliter gestum. Neutrum v. dici potest quo-
 ties vel levissima culpa alterutrum vitia verit, quæ utilitatem in-
 tervertens vel corruperit. Neque enim ad qualitatem factum-
 que persone ut vir diligens sit, quod & alibi requiritur l. C. in l. 6. §.
 f. eod. Sed, quod magis huc facit, ad rem totum illud refertur, to-
 tiesq; teneri gestorem dicendum est, quoties verum est inusuliter ab
 eo suscepta aut administrata esse negotia. Atque hoc potissimum
 est fundamentum ac principium, quod maximè & perpetuò hic
 spectandum. II. Ex quo alterum quoq; sequitur, cum ea rerum
 alieno nomine gerendarum sit ratio, ne quid omisum commissum-

que culpa vacet d.l. 10. §. 1. d.l. 21. C. Mand. iustiore quoque illius causam esse qui non mandavit geri. Mandam obyci & imputari potest, quod parum provido & diligenter rem commiseris l. 23. 24. De Minor. l. 1. §. 1. Si mens. fall. mod. dix. l. 19. De R. I. Domino absenti & ignorantissimè. III. Inveniantur quidem ut negotiis amicorum consulant qui possunt, sed non alia quam indemnitas spe & promissione l. 1. De contrar. tut. & ut cur. n. act. l. 2. De N. G. nusquam v. remissius habere eadem permittitur dd. 11. IV. Damnantur potius isti prout quidque non ut oportuit gesserunt d.l. 2. De N. G. V. Neminatim in eos concepta videtur regula. Non posse alterius conditionem deteriore nos facere, l. 39. eod. tit. VI. Proinde & quam maximè generalibus hic verbis cautum, quantum alius si negotia gessisset, servare potuisset, tantum actione negotiorum gestorum praestitum, l. 18. D. eod. VII. Item, quidquid detrimenti negligentia gestor fecit eum prestare, cuius forte mandatu negotia aliena gesta sunt, l. 21 §. fin. eod. Quam in specie & illud animadversione omnino dignum, quod amplius quid in act. neg. gest. veniro IC. innuit, quam in actionem mandati. Neque enim eo consentum esse jubet dominum, cuius negotia gesta sunt, si actiones, suas praestet, qui mandavit, sed amplius teneri eum vult, quod imprudenter eum elegerit. Id quod & ad confirmationem secundi argumenti sup. plurimum facit, & pleniores esse praestationes in hac actione, quam in ea quae ex mandato (in quam tamen omnem culpam veniro demonstratum est disp. prox. th. 23.) docet. VIII. Sic quoque in l. 37. §. 1. De Neg. g. Si pecunia negotium quis gerat, usuras prestare cogi & periculum nominum, nisi fortuitis casibus debitores fortunas suas amiserint, responsum. Nihil itaque quod culpa quacunque damni venerit impune sit sec. d.l. 10. §. 1. utique quod rectissime dicatur non fortuitis casibus, sed negligentia, imprudentiave accidisse d.l. 21. §. f. d.l. 18. IX. Neque est quod hic vereamur, ne quis negotia aliena unquam laepesere velit, si tam praestitè ab eo omnis diligentia desideratur, ne post Bart. nostri hic ferè morens. Nam ut hac ratiocinatio nulla lege aut fundamento iusto subnixæ, ita tota ex conjecturis petita.

sita. Verùm istis hac in parte locus nullus esse debet, cùm affectus
 hominum variis, incertisque sint. Et in contrarium potius nos
 movere debet innata illa atque insita curiositas, qua ut quiescere
 plerisque vix sint, ita refrinari non nihil debuit, ne faciliè in rebus
 alienis ludat, quo pertinet d.l. 36. De R. I. Regeres, ita sepe nu-
 merò periturus res alterius, quibus nemo se misceas, Resp. 1. Non
 semper negotia suscipi urgente necessitate, ac proinde non esset à ius
 statuumdum, quasi mox perituris succurratur tantum. Quinimo
 sepe commoditas, aut utilitatis aliqua spes aut quævis alia occasio
 ad ea ipsa invitat & trahit. 2. Deinde quoties necessitas evidens
 est hic ceretè largiùs cum gestore agitur, ut & dolum tantum præ-
 stat l. 3. §. 9. De N. G. Cujus reirationem eleganter reddit IC.
 in l. 37. De usur. Si majori incommodoliberavit dominum, qui
 gessit, quam culpa sua ipse detrimenti attulerit, æquum esse hunc
 non teneri compensationis quadam equitate naturali. X. Quare non
 nisi citrà iuris auctoritatem contraria sententia, quâ tumvis plu-
 sibilis recepta videtur, quippè quæ præter ea quæ jam dicta, impin-
 gat in manifesta principia, quatenus meliorè cõditione facit falsi ac
 clandestini quasi procuratoris, quàm veri, contrà l. 38. De N. G.
 Et leviozem causam ejus, qui se spontè obtulit, quàm ejus qui obla-
 tum suscepit, contrà l. 1. §. 35. Depos. & sim. Denique frustrà
 §. h. n. verè si modo alius diligentior eo commodiùs administratu-
 rius esset (non inquit fuisset) negotia, sic inducunt quasi non nisi
 in casu, si alius contemplatione gerentis abstinnerit ab iisdem expli-
 candis juxta l. 6. §. fin. De N. G. At si id sensit Imp. quid cau-
 se fuisset quominus vel verbo indicasset? ut fecit in d.l. 1C. Si id
 voluisset, usq; ad speciem verba retulisset: nec futuri temporis nota,
 sed quæ præteritum designaret, quæque factum cuiusque reverà o-
 missum, non in genere quale adhiberi potuisset ab alio quoquam
 denotaret. Tum verò quàm perplexa & difficilis illa dijudicatio
 futura inter gestorem & alium istum. Neque v. IC. in d.l. 6.
 §. f. illud simpliciter respexit, an alius contemplatione gerentis non
 accesserit, sed addit, & si Vir diligens, quod ab eo exigimus,
 etiam ea acturus fuit. Prius illud si satis fuisset, posterius mini-
 mè adjectum debuit: Atq; hoc cum solum proprie spectari oport-

teat, & ex eo principio in ceteris contractibus omnibus diligentie gradus assignari soleant, sec. l. 32. Depof. l. 23. De R. l. vide sup. disp. 22. th. pen. nulla ratio patitur ut hic præter rectum sermonis usum & juris usum perpetuum extraneæ persone ratio naturam obligationis inverteret contra dd. l. l. 31. Depof. Uideo magis quod & in d. l. 18. De N. G. & in §. 2. sup. Quib. m. r. contr. obl. §. 8. inf. Ad l. Aquil. l. 1. §. 5. si quadr. paup. f. dic. & passim, eadem loquendi forma occurrit, quæ restrictionem hanc minime admittit.

2. Ad §. 2. Cùm quis Tutelam curamve alicujus gesserit, qui & ipse pupillo adultove obligatur, si malè eam administravit, & illum sibi obstringit si rectè.

a) §. h. n. l. 5. §. 1. De .). & A. Et hæc species magis ex gesto ex administratione est, quàm conventionione arg. l. 25. §. 16. Fam. etc. l. ult. Rem pup. salv. f. I. Unde satis colligitur alio hic sine de tut. & cura agi, quam sup. lib. 1. Istic namque quæ ad personas referuntur, hic qua ad res pertinent, de iisdem tractatur potissimum. II. Quod aut. contractus dicitur in l. 23. D. R. l. l. 49. De O & A. abusivum est d. l. 5. §. 1. eod. Vi solent sapè IC. partes divisionis identidem commiscere. III. Non movet quod & qui non gesserit teneatur l. 1. §. 11. De tut. & rat. redd. l. 3. §. 2. De adm. tut. l. 6. C. Arb. tut. Satis enim est quod tutelam semel suscepit, aut suscipere debuit, ut si postea nihil fecit interpretemur eum fecisse contra ea qua debuit, quia non fecit cùm facere deberet l. 121. De R. I.

b) Effectus rei est in prestationibus hinc inde ut in specie superiori. Ceterum mitius agitur cùm tutore ac curatore qui non sponte gerit arg. l. 20. C. De N. G. Unde ab his non nisi levis culpa præstatur l. 10. De Adm. tut. l. 7. C. Arb. tut. Atque illud quoque propter utilitatem pupillorum receptum contra reg. l. 5. §. 2. Commod. l. 23. De R. I. Est tamen ubi non nisi lata eorum culpa arguatur, ut in l. 7. §. 2. de adm. tut. & vice versa ubi & levissima l. 12. §. 2. eod. Ex his v. confirmari quoque potest, quod proxime curati sumus, levissimam a voluntario gestore præstandam

praestandam. Alioqui enim nihil inter viro, q, hic interfuiturum, quos necessitas & quos arbitrium proprium ad res alienas adduxerit, contra quam ratio perspicua & legum auctoritas dicitur. Fac. l. 3. §. 9. de N. gest. l. 20. C. cod. l. 25. §. 16. Fam. etc.

3. Ad §. 3. 4. Cum quis ex communi a quid per ceperit, vel in idipsum impenderit b.

a) Sive id ex causa hereditaria successione sive alia quacunque commune pluribus esse ceperit: Inde Familia eriscunde, de quo §. 4. hinc communi dividund, in §. 3. jud. iur. Virumq, communiter gesta appellatio e designat I. C. in l. 32. Pro soc. Troinade notari convenit non simpliciter Iudicia ista huc referri, sed quada ni aut commodi praestationes continent, vide l. 22. §. 4. fam. etc. l. 4. §. 3. Com. div. d. l. 5. §. 2. 3. de O. & A. b) dd. II.

4. Ad §. 5. Heres ad eundo hereditatem a legatariis b & creditoribus c perinde obligatur d.

a) Esi enim nec contemplatione istorum nec quicquam aliter cum iisdem egerit, quia tamen non nisi sub lege ista Testator vel Lex bona ad successorem pertinere voluit, merito ex sua voluntate tenetur qui eam suscepit, sive adierit sive se miscuerit l. 3. §. f. l. 4. Quib. ex caus. in poss. car. fac. l. 6. de acq. v. om. her.

b) §. h. n. l. 50. §. 1. de Leg. 3. l. 5. §. 4. de O. & A.

c) An his quasi ex contractu obligetur haeres disceptatur. Sunt qui negent, mox cum §. h. n. in quo nulla istorum mentio, ne nec in d. l. 5. §. 4. cum quia ex eadem causa eademque actione ab iis conveniri possit ac soleat qua defunctus, cuius personam representat.

Verum enim vero quoniam utile est interdum plures habere rei persequende actiones: Atque etiam interesse potest heredem quasi ex sua persona suoque facto conveniri ut ind. l. 3. §. f. l. 4. Qu. exc. in poss. e. qua de creditoribus loquuntur, magis est ut receptam sententiam tutiorem hic existimemus.

5. Ad §. 6. Cum per errorem indebitum solutum fuerit.

Qua.

Qua adhuc ordinem species hac referatur dictū est sup. disp. 22. Superest ut qua porro huius dubia expenā min. I. Quasi quis non frustra quo iure hic error obligationem pariat. Nunquam non inculcatus istud, errans nullum consensum, nullam voluntatē intelligi l. 15. de iurisd. l. 57. de O. & A. l. 9. C. de iur. & fact. ign. l. 116. §. f. de R. l. qui ergo dicit possit negotium aliquod gerere sec. l. 33. de cond. ind. Idem errans nemo Dominium rei suae amitti l. 35. de acq. rer. dom. l. 7. de resc. vend. l. 3. §. 8. de cond. caus. d. c. n. sec. Quomodo itaque condicere ac re. petere cum non iniuriam, hoc est, amissum sec. §. 14 de act. consuevit R. Utrobique, et quod attendi oporteat. Qui solvit indebitum non utiq; omnimodo errare putatur. Non in corpore seu re quam solvit de quo errore d. l. 35. d. l. 7. d. l. 3. §. 8. agunt. Non in fine & effectu solutionis, quo ita consideratur dominium sec. §. 41. sup. de trad. sed in causa, quā fallā putatur se impelli. Itaq; dominium quidem transire intelligitur, verum quia emel placuit ultrā mentem agentis non valere quod agitur l. 38. 19 de reb. cred. l. 1. 27. de don. mort. causa, ut vulgō aut consuevit dudum, Neq; quem in dubio suum iactare l. 25. De prob. induitum est interpretatione nec velle eum, qui solvit, solutū nisi debeat: velle potius sibi restitui, si non debere eum constiterit. Quemadmodum & eum, qui accipit existimans nec acceptum velle nisi ei debere- tur, qui alienum nec tangere aut contrahere illucite voluisse putetur arg. l. 43. de furt. unct. l. 18. §. 1. de probat. Sic itaq; conficietur, in eo quod verbis palam & re ipsa perscitur errare eos hoc est, quā scopum liberationis propositum uterq; habet §. 1. sup. Qu. mod. re contr. O. & hactenus valet regula d. l. 15. de iurisd. & c. Tacite tamen neutrum quod fit factum velle, retroq; potius omnia agi, quā ut vel ille suum perdat, vel hic non suum recepisse dicatur. Et hoc g. intuitu negotium eusse aliquod facien- dum, sec. d. l. 33. de cond. ind.

II. Controversi hic solet, de quo errore istud accipi oporteat: Vulgō simpliciter in quovis errore tum facti tum iuris id admis- sum. Quoniam & locus hic & quovis ferē extens in tit. de cond. ind. d. & c. indefinite atq; indistincte concepti sint, quibus
ex com-

ex communi reg. l. 8. De p. bl. in r. act. à nob. s. dist. Et licet non oporteat addi. Quinimo non nullis perspicue de errore iuris agi videtur ut in l. 39. 54. 59. De cond. ind. l. 5. C. eod. nec eo minus tamen conditio datur. Vtq. c. m. generatim traditum sit nec id genus erroris in damnis rei sue vitandis nocere, nec suum petentibus obscurare l. 78. De iur. & fact. ign. Quod utrumq. in primis hic locum sibi vindicare putant. Sed contra se res habet, Non enim de suo petendo sed amisso repetendo hic quaritur: Neq. tam de damno vitando, quam sarciendo & reparando eo, in quod sua jam facilitate incidit. Alia ratio est illius, qui suum petiit ut docet l. 79. de Leg. 2. Qui conditio repetiit, quod solvendo jam ad alium transiit nec vindicare queat §. 14. inf. de action. l. 1. de cond. trit. Proinde & in l. 6. 7. C. de cond. ind. l. p. §. 5. de iur. & fact. ign. l. 10. C. eod. l. 9. C. Ad l. falc. errorem juris impedimentum repetitionis prestare traditur. Nisi quæ præter id favore ultimarum voluntatum dd. ll. receptum. Sed neq. de eo quidquam apparet, & manifesta seu in premissis est responsio, Damnum quod quis sua culpa sensit sibi imputare oportere atq. adeo nec sensitse videri l. 203 de R. I. Illa vero non levis culpa censetur, si quis ius ignoravit l. 11. §. f. de his q. not. inf. l. 9. C. de LL. l. 10. de bon. poss. Quo fit uti & leges ipsa d. l. 39. 54. 59. d. l. 5. de cond. ind. de isto errore minime poterint capi. Nam neque quidquam is aserit traditur, tale quid innuens: Et iuris defectum in causa solvendi intervenire semper necesse est, d. l. 54. l. 40. eod. Interim non in iure sed in facto potest & solet plerumq. errari, dum quid factum vel non factum creditur quod non est: Ut si fidejussor ipso iure liberatus sit solutione jam à reo facta, quam ipse si ignoret, non potest dici iuris sed facti tantum errore labi. Quibus conveniens erit si ex dd. ll. cetera loca ut. §. h. n. aliæque indefinite concepta suppleamus, uti leges legibus concordent sec. l. 27. 28 de LL. l. un. C. De inoff. dot.

Solutio ^a est naturalis præstatio ^b ejus quod debetur,

a) Solutionis verbum si propriè sumatur liberationem quasi à vinculo, hoc est obligatione significat, còque pertinet l. 47. de V. S. l. 49. 54. de solut. Verùm hic aliqua translatione non quamvis.

liberationem, sed quæ per præstationem debiti naturaliter perficiatur per h. n.

b) Hoc est, realis & vera, ut discernatur ab acceptilatione qua imaginaria solutio ducitur § 1. inf. h. t.

c) pr. h. n. l. 80. de Sol. Unde luxu communi de iuris axiomatibus, Aliud pro alio solvi non posse d. pr. n. l. 2. §. 2. de reb. cred. d. l. 80. de sol. Quod si a verum est, I. Si non ac corporis re attum sit cer. quantitate ut in l. 1. inf. l. 35. de aur. & arg. leg. juncta l. 9. eod. t. l. 57. De soluti. II. Si non ex post facto aliud pectum sit, ut in l. 22. de reb. cred. l. 59. de V. O. l. 42. de fidei. l. 3. §. 2. de A. E. juncta l. ult. C. de fideic. III. Si non admittitur postea aliud fec. l. 10. C. de solut. l. 9. C. de resc. vend. IV. Si non specialiter constitutum, ut in l. 35. §. 3. C. de don. juncta l. fin. §. 5. C. de comm. serv. m. V. Si non necessitas exsolvendi debiti eo cogat Nov. 4 c. 1.

Et quidem totius, commodi loco ac tempore facta.

His continentur requisita iusta solutioni. I. Namque pars solvi & obtundi invito nequit, quod ea res incommodo non careat l. 3. Fam. erc. junct. l. 99. de sol. princ. sup. de obl. l. 80. de sol. l. 4. §. 6. de statulib. l. 41. §. 1. de Vfur. l. 72. de sol. l. 19. C. eod. l. 18 §. 3. l. 25. §. 13. Fam. erc. l. 13 §. 8. de A. E. l. 6. 14. 16. C. de disti. pign. l. 1. C. Si un. ex pl. her. Quamvis contra disputet quidam ex l. 21. de reb. cred. l. 2. §. 1. 2. de V. O. l. 4. C. Fam. erc. d. l. 3. D. eod. l. 7. C. de sol. l. fin. de disti. pign. l. 8. Si pars her. pet. l. 9. §. 1. de sol. l. 17. §. 2. Commod. junct. l. 47. de O. & A.

II. Eo loco solvi oportet, de quo convenit prout evidenter docet. l. 9. de eo qu. cert. loc. & comprobant l. 2. §. 7. eod. l. 16. §. 1. de fidej. l. 19. C. de usur. l. 5. §. 1. depos. l. 5. Commod. in quo fallitur acutissimus Fab. 1. Conj. 1. male perpen. a l. 37. §. 2. de V. O. in qua ponendus, locum adjectum esse in gratiam debitoris, ut congruat cum exemplo diei, quicum conferatur, quem que planum sit pro debitore adici solere l. 38. §. 16. D. eod. t.

III. Denique tempore, de quo convenit solvendum l. 122. de V. O. l. 44. §. 1. de O. & A. Sed an si ante velit, possit solvere debitor

bitor non est extrâ dubitationis aleam omnino possum. Negant Cui. & alii per l. 39. De sol. l. 102 eod. l. 18. de const. pec. l. 3. §. quod si. de statul l. 10. Ad SC. Treb. Sed affirmativa recep. ius & rectior est d. l. 38. §. 16. de V. O. l. pen. C. de pact. l. 70. 98. §. 4. junctal. 12. §. 2. 3. de solut. l. 50. de O. & A.

Ad §. 1. 2. Acceptilatio modus est tollendæ obligationis per præstationem debiti imaginariam.

§. h. n. 1. hoc est, per mutuam interrogationem & responsionem l. 1. De accept. Est aut duplex, Mera, qua sine adminiculo novationis perficitur ac solam obligationem verbis contractam tollit §. h. n. Ipso videlicet iure (Nam per exceptionem etiam quamvis aliam elidit l. 8 13 §. 7 l. 16. §. f. l. 19. eod. tit.) eum exin-guens d. l. 1. Aquiliana, qua cetera obligatione qualiter contracta novationis interveni prius in verborum obl. transfunduntur ac deinceps tolluntur. d. l. 1. d. §. 2.

Ad §. 3. Novatio modus est tollendæ obligationis per transfusionem aut translationem prioris debiti ad aliam obligationem.

Ita ferè I. C. in l. 1. 8. §. 1. De novat. l. 26. §. 4. De condi& indeb. l. 16. De sol. Interim verum est & huius duas esse species, quarum altera generis appellationem retinet, altera delegatio-nis nomen assumit l. 11. De novat. l. 2. C. eod. quas Imper. seu Compositores minus in §. h. n. discernunt. Illa perficitur novareis, hac persona alterius interveni. §. h. n. 3. & d. l. 11. d. l. 2.

Porrò illa præcipuè difficultatem hic movet questio, Quo-modo olim, quomodo hodie fieri factaque intelligatur. Ex eo nam-que quod Imp. §. h. n. & in l. ult. C. De novat. constituit ne aliter obligatio novata censetur, nisi cum ipsi contrahentes specia-liter remiserint priorem & hoc expresserint, quod secundam magis pro anterioribus elegerint, ut verba concepta sunt in d. l. ult. Inde, inquam, sumere occasionem Viri docti. disquirendi. I. An g. olim id aliter semper observatum fuerit? Et sic quidem arbitra-tur Cuj. ad l. 58. De V. O. eumque secutus Ioh. Borch. ad §. h. n. ac quod contra scriptum reperitur in l. 2. 29. 31. §. 1. De

novat. l. 58. de V. O. Triboniano ac Compositioribus acceptum
referunt. Negant idem Don. ad d. l. 58. n. 5. Ant. Fab. l.
Conject. 3. quibusdam casibus putantes nec olim novationem
factam, nisi cum specialiter id actum & expressum esset secund. d.
l. 2. 29 31. §. 1. d. l. 56. *Mihi* (u). opinio non tam aliena vi-
detur maxime quod ad d. l. 58 De V. O. attinet, in qua manus
Triboniani non usque difficulter ex forma contextus atque rationis
colligi potest. In d. l. 2. 29 31. §. 1 sine peccato idem admitti possis,
quando Compositioribus hoc effectus neminatum iunctum constat
in Const. de concept. Dig. §. 6. 7. 10. qua de re in Triboniano
nostro, si Deus aliquando volet.

Amplius tamen illud velim attendi, non utique d. ll. requiri ut
exprimatur specialiter novandi animus, sed tantum ut id aga-
tur. Hoc verò in omni novatione & olim valuisse concedi potest
sec. d. l. 2. l. 8. §. 1 l. 32. De novat. l. 1 §. 2. De præt. stip. ex reg.
general. l. 34 De R. l. l. 3. De reb. cred. Cum Imp. in §. h. n.
& d. l. ult. id solum sanciverit ut exprimeretur specialiter, hoc est,
expresse tantum agi id voluerit, nec sufficere si tacite actum fuisset.
II. Quarunt Nostri an non tamen inutilis hac novatio, hoc est, in
qua hodie specialiter nihil sit expressum à partib. hætenus valeat
nisi per exceptionem tamen elidatur prior obligatio, qua ipso jure
non sit sublatæ. Simile quidem in acceptilatione receptum l. 8.
De accept. ex l. 47. de O. & A. Et communiter idem & hic No-
stris placuit, ut videre est apud Menoch. 3. Præt. 134 & Aliis con-
trà visum, quasi forma d. l. ult. districte non servata corrumpat actus
ex reg. l. 44 de C. & D. & simill. Quid si conciliationis gratia
illud admittamus, cum ex posteriori obligatione petitum sit, hoc
cum maluerit ex priori agere creditor. arg. l. 57. §. 1. de solut.
l. 16. de duob. 2. l. 9. §. 1. de tribut. act. & cæt.

F I N I S L I B. I I I

[illegible]

2. Illegale nature of the prohibition is **adversum C.**

d.l.3. d.l.1. §.9 d pr j. de et.

1965.02.00.

5. *Pena furti civili perennaria fuit, manifesti quadruplum, non manifesti duplum: criminis extraordinaria pro qualitate delicti.*

[illegible]

[illegible]

pedibus praesidium: Quibusq; tot rei capitalis iudices positi,
 quos rerum suarum acres custodes: Neque enim si mi-
 nutius agi, nisi ubi jam desinere quasi delicti flagrant, &
 incipiat negligere, domini quoque culpam: Nihil admodum
 nec minus longe a Legibus distat, si eos, qui Magistratus per-
 mittunt in eodem quod negligit est concessum, arg. l. 176
 de R. I. tot. ut. C. Neque in sua caus. 1. VIII. Lex
 divina vendi se rem suam, qui non potest rependere, Ex. 22. 2.
 Hæc pæna ubi exolevit, Quidni equis poliens aut similis (ser-
 vitutem mortalitati comparamus, l. 209 de R. I. Nec mul-
 tum differunt pæna servitus & supplicium capitis, l. 5. §. f. de
 extraord. cogn. l. 28. de pæn.) à Magistratu irrogetur
 ubi jam istius nulla executio abolito usu servitutis? Neque
 interim sanguinarios probamus, qui qualibet de causa faciunt:
 Probamus potius, qui emendationis causa castigant, atque
 exulare jubent adhibita comminatione pæna graviore, si un-
 quam ius in locum post deprehensi. Crescente contumacia &
 audacia exacerbandæ pæna l. 16. §. fin. de pæn. IX. Sed
 neque illud satis defendi potest, quod Adversarii contendunt,
 Fundamento iustitiæ distributive adversari, ut qui propter
 rerum damnum & pecuniarum alius ius, tum ipsi damno vitæ
 mulctur. Nam si illud perpetuum, quæ ratio patere aut
 faceret, ut vel minima circumstantia cen esset Ex. 22. 2. fre-
 quentia l. 1. de abig. rerum qualitas, l. 7. 11. 21. Ex. 21. 16.
 d. l. 1. 3. de big. l. 2. Arb. furt. cas. Locus l. 28. §. 10. de
 pæn. Deprehensio in delicto Ex. 22. 2 d. l. 4 §. 1. l. 5. Ad L.
 Aq. Violentia d. l. 28. §. 10. 2. Sam. 12. 5. Pacis publicæ tur-
 batio d. §. 8. de pac. tenend. inopia Exod. 22. 4. iam divino
 quam humano iure pænam capitalem esse jubeat? tum cur ma-
 gis rei, quæ avertitur, quam factum, quam malitia auferen-
 tis spectentur & puniantur? Ac si districte valeat istud,
 an non & incendiarii, quos iure, quem incenderint, conficiunt
 leges d. l. 28. §. 12. habebunt, de quo ex. 21. 16. An non &
 plagiarii, quos morte mulctat Lex Dei Ex. 21. 16. Deut. 24. 7.
 benignius se tractari postulabit, & qui parentibus maledixe-

vint fecerintq; Exod. 21. 15. 17. Sanguinem certe nec hi funderunt, nec eo tamen magis excusantur. X. Deniq; ne illud quidem satis constare arduum, Valere hodieq; Leges Politicas Moysi Theologi ipsi necdum inter se conveniunt. Iuris consulti convelli principia sua clauditabunt. Repugnat praxis Christianorum Principum: & suu impiis piorum Magistratum. Sed in decalogo nominatum hoc de furto repetitum, cuius usus ac tenor perpetuus, inquiunt. Imo verò id negare tutius, quoad vinculum obedientia, arg. Rom. 6. 14. & 7. 4. 6. Gal. 3. 10. 24. 25. & 4. 3. 5. 21. & 4. 1. & maxime arg. Act. 15. 10. (qui locus generalis merito videatur, quamvis Concilij occasio ex hypothesi natus: ut ferè soles arripisti hac, & ad thesin ac decisionem universalem procedi in similibus controversis) Iac. 2. 10. Rom. 13. 1. & seqq. 1. Pet. 2. 13. 14. Deinde posito eo, an non convenienter regeri poterit, repetitum esse in Decalogo sed inter gravissima crimina & capitalia. Postremo & illud non sine causa dixeris prohiberi quidem istud furtum, de pena nullum esse verbum. Delicti prohibitio perpetua esse potest, prohibitio arbitraria propter varias causarum, temporum, locorum, personarum, qualitatis, quantitatis, eventus l. 16. §. 1. de pen. circumstantias. Prout hodie & usitatum & factum generaliter videmus, ut quam velis, qui iudicet, penam imponat, dum rationem non excedat. l. 13. eod. jure. l. 8. de publ. jud. quod ad liberandam Iudicum conscientiam vel sufficit.

6. Condictio furtiva contra heredes furis in solidum competit.

Esi namque cum nostris fateatur contra Sal. & alios ex delicto eum nasci, prout evidenter suis convincunt. l. 52. de re jud. l. 13. §. f. de p. o. l. 21. §. p. Rer. amot. l. 10. §. 2. de compens. Ac plerumq; et actiones, quæ ex delicto nasci rei persecutionem committunt non nisi in id quod pervenit dari solent. l. 44. de R. V. §. 28. Idemq; & in rei vindicatione & furti per se arg. l. 52. de R. V. Tamen quum de condictione per se prescribitur in solidum eam dari eisi nihil pervenit

miscant. Disputatio namque de atrocitate facti & gravitate
pene potius ad publicum quam privatum ius pertinet, arg l.
9. §. 5. de publ. & vect. l. 1. §. 1. de pæn. Neque tam hic
de eo quari oportet quid pati debeat raptor, quam quid & con-
sequi dominus. Viri nunc plane ita coheres, ita conjungi par est,
ut non per se de r. t. re, quid is mereatur, sed simul & de jure
actoris agatur. Quando enim de jure privato queritur &
qualis cuique actio dari aut indulgeri debeat civiliter, prout
fit hoc loco, Actoris factum personaeque simul spectanda. Hoc
attento res expeditius procedet. In manifesto quippe furto cau-
sa est, cur plenior actio detur domino, Diligentia videlicet ad
vigilantia arg l. 2. §. C. de ann. exc. l. 24. de his q. in fraud.
cred. cujusmodi non perinde in eo, cuius per vim res auferun-
tur. II. Etiam illud advertendum, non quemlibet ra-
ptorem leviori pena affici, sed eum qui consilium quidem cspe-
rit palam per vim rapiendi, revera tamen non nisi clam igno-
rante vel absente vel subducente se domino id pertrahit ut in l.
7. §. 1. de furt. l. 52. §. f. mod. l. 1. vi bon. rapt. Alias ma-
nifesti furis loco habendus l. 80. §. 3. de furt. Proinde apparet
non nisi cum actione furti, non manifesti actionem vi bon. rapt.
conferri ac concurrere solere l. 1. l. 2. §. 10. §. 23. vi bon. rapt.
III. Unde ad de i. simo huius loci vel hoc sufficere possit, per
utrumque pena affici ubi res manifesta est, ubi non est rap-
tum gravius puniri pr. h. n. juncto d. §. 5. §. 1. pr. IV. Ve-
rum quod alii tam delinquentes gravius coercentur, qui
qui palam, ad eos casus re erris oportet, in quibus clandestina
furtiva utroque sitinens, vel periculi habet, quod hic de i. ne-
gari. Cum proinde non manifesti furti actio non eliciet negli-
gentiam domini sine cuius culpa vix aut rarus committi solet
arg l. 1. §. 3. pro loc.

Ad § 2. de L. Aquil.

8. An quis fugere cogatur si ab armato petatur, et
conculcato in necem ejus? Neg

Arg.

Passim namque leges permittunt ut illatam repellere l. 45. §. 4. D. h. t. propulsare l. 1. C. unde vi. defendere se ipsum l. 3. de iust. & iur. i. 1. §. unde vi l. 1. §. 4. ad l. Contr. de sic. l. 9. eod. Atque eo ipso satis negant fugiendum esse. Abutuntur verò §. h. n. qui eo aliquid injungi aut innui putant. Siquidem aliud est periculum effugere, aliud fugere. Illud ad facultatem & effectum rei pertinet, hoc ad modum. At hoc modo istum olivæ, hoc est, elugere periculum per se posse negatur merito. Quin potius in periculum plerumque se manifestum conjicit, qui terga fugæ nudat, atque ictibus obviam præbet, adversario animos auget, sibi defendendi copiam præripit, incerto casus lapsusque se exponit. Nunquam itaque quis se ad istum modum subducat, nisi certissimū sit præsidium vite atque honoris in fuga, hoc est, subtrahere se magis ac non ingerere videatur, quam fugere.

Ad § 1. & 14.

9. Cur gravior pænâ 1. quam 3. capite L. Aq. sancita?

An quia sic plebs Romane visum §. 15. h. t. An quia plus damni priori casu inferatur ut Dd. vulgò? At hoc falsum: saltem non perpetuum. An quia mors illata plus delicti atque atrocitatis habet, arg. l. 1. ad l. Corn. de sic. An quia in homine servo dignitatis humane ratio habeatur sec. l. 44. de Edil. ed. d. l. 1. ad l. Corn. de sic. Per pecudes, de quibus caput primum, fructus ex agris percipiuntur arg. l. 9. de instr. vel instr leg.

Ad pr. & §. 7. f. de injur.

10. Liceatne homini Christiano injuriarum agere? Quidni.

Heret quorundam animis non levis hic scrupulus. Quod actionis hujus vis omnis ad vindictam feratur l. 7. §. 1. de injur. l. 2. §. emancipatus. 4. de collation. Ista verò ut nec Iure civili facile conceditur l. 1. C. unde vi aut laudatur l. 1. §. fin de p. r. & con. r. ven. l. Ita contra mansuetudini, quæ in his, qui Christi exemplum ac doctrinam sequuntur

desideratur minimè videtur ac tantum non districte ubiq; prohiberi Matth. 5. 38. 39. 44. & 18. 15. & 21. 22. Lev. 19. 18. Eccles. 7. 9. Coloss. 3. 9. 12. 13. 1. Pet. 3. 9. Invenitur hi quotidie precibus & suarum offensarum remissionem postulare & alienarum simul contestari Matth. 6. 12. Vindictam omnem Deo relinquere 1. Pet. 2. 21. 23. Rom. 12. 19. Quid? quod & Ethnicis, Ethnicis, inquam, magnanimos injurias contemnere oportere omnino docuit. Nullum certius magnitudinis argumentum agnoscat Senec. 3. de ira. c. 6. Hic aut ille in te jactatus est? convictio aspersit? calumnias dispersit? contemne. Ille magnus & Nobilis est, qui more magna fera latratus canum securus exaudus, inquit idem. c. 30. Lacones quidem etiam in publicis sacris apprecari solebant. Sed possint injuriam pati. Ceterum in his omnibus illud retinendum; Non utiq; meram vindictam hac actione contineri, sed & integritatis, immunitatis atque existimationis seu famae cusu q; defensionem, arg. l. 18. de injur. idemque innuit d. l. 2. § 4. de collat. Hactenus ut que quam maximè agere licebit, ut quis se parget: ut tueretur famam, qua semel amissa postmodo nullus erit, facit l. 9. de manum. vind. ex qua nostri eam vita comparare consueverunt. Planè Apostolus disertè hoc suis quoque injungere videtur, ne quis patiatur ut fur, ut homicida, ut 1. Pet. 4. 15. Deinde & inter privatam seu extraordinariam & legitimam seu publicam vindictam distinguere oportet. Illam ut prohibet agnoscamus, ita hanc permissam contendimus, tum quia eam exsequitur Magistratus Rom. 13. tum quia privatus hominis cujusquam contemplatione, ut hic ratione existimationis, atque item animo non tam irritato ob offensam mali, quam composito ad persecutionem & finem boni, sec. 1. Corinth. 13. 6. 7. 9.

11. Actio injuriarum anno extinguitur.

Sive verbalis sit injuria sive realis. de qua loquitur? C. in l. 14. §. 2. Quod met. c. vide §. h. n. l. 5 C. de injur. Sed nunquid idem verum sit, si injuria famulo semper aut puerulo lata sit, hand satis convenit. Affirm. Fach. n. in C. de i. vel.

Wel conf. 22. n. 6. & alii p̄r. l. 1. §. 1. l. 15. §. 27. h. t. l. 38.
 de O. & A. junct. d. l. 5. C. h. t. item l. 6. vers. ceterum. h. t.
 junct. l. 35. de O. & A. princ. j. de perp. & temp. act. Ne-
 gant Zas ad l. 22. de legg. Andr. Gail. 2. Obs. 104. n. 4. arg.
 l. 5. C. de h̄ret. & man l. 9. §. 2. de edend. l. 67. §. 1. de
 fute. Nos alterutrum veritatis argue exercitij gratia exami-
 ni publico offeremus. Idemque in eo periclitabimur, An actio
 injuriarum quæ ex l. Cornelia datur sec. l. 9. h. t. anni lapsu
 perinde extinguatur. Placet hoc Gail. d. l. Myns. 5. Obs. 7.
 n. 8. Schneid. h. n. 3. D. Henon. disp. 18. 31. 32. propter re-
 gulam pr. j. de perpet. & temp. act. d. l. 35. de O. & A. l. 3.
 4. C. de præsc. 30. v. 40. ann. Contra visum Cuj. in par. C.
 h. t. Gom. 3. resol. c. 6. n. 16. & aliis, v. Fach. d. l. ob d. l. 5.
 C. h. t. §. h. n. l. pen. de p̄n. C. odia. 15. de R. I. in 6.

Ad §. fin. de obl. qu. ex del.

Nihil pugnat §. h. n. cum l. 1. §. fin. l. 2. 3. pr. Naut. caup.
 stab. ut rec. rest. aut l. 3. §. 4. cod.

Duo in §. h. n. complexus videtur Imp. in quibus pugnare
 putatur cum l. 1. §. al. 1. 1. Primum, quod actionem hanc re-
 st. inq. a factis ceram, quorum quis oper. navem, caupo-
 nam aut stabulum exerceat, vers. & aliquatenus. quod eise
 convenit cum l. 6. §. 3. cod. ut. rest. agari tamen put. cur d. l. 1.
 §. fin. d. l. 2. 3. quibus & viatorum & vectorum facta præ-
 standæ esse traditur. Alterum, quod in heredem non dari hanc
 actionem docet §. h. n. vers. fin. contra, quam dicitur d. l. 3. §.
 pen. Distingunt viri docti, ut prius verum sit cum vi ma-
 jore adhibitis damnum est datum: postcrius, cum furto clau-
 destino aut petulantis, quæ p̄. veniri possit, eoque referen-
 das l. 1. 2. 3. Verum tutius suum tum ad hæc, tum ad alia e-
 jusdem tit. loca de iure explicanda ac concilianda duo vetare,
 in eo titul. edita: 1. de receptis, & ea restituuntur, & c. 2. de
 damno dato. Illud res persecutionem continet d. l. 3. §. pen.
 Hoc simul & penam l. 7. §. 1. cod. Illud custodiam & curam
 restituenda res l. 5. h. t. hoc injuriam damnumque injuria da-
 num

rum magis spectat, quæ cum separari & alias soleant tot. tit. 3. de furt. & de l. Aquil. ita & hic sua quæque edicti parte vindicantur arg d.l. 6. §. 1. 2. 3. h.t. Unde fit uti quæ ex prioris capite datur actio rei persecutoria d.l. 3. §. p. hac mixta aut penalis censeatur l. 7. §. 1. cod. Illa & ex viatorum & vectorum facto d. l. 1. §. f. d.l. 2. 3. Hac non item d.l. 6. §. 3. Istæ & in heredem d. l. 3. §. 4. Hac non perinde datur d. l. 7. §. 6. cod. tit. sec. §. h. n.

C O R O L L A R.

I.

Fur rupto laqueo concidens ut puniatur Iustitiæ rigor postulat : ut dimittatur, humanitatis est.

II.

In publicis iudiciis frustra procurator intervenit ad accusandum, multoque minus ad defendendum, nondum contestata accusatione: *l. pen. de publ. iud. l. 13. C. Ad L. Iul. de adult. l. 1. pr. & §. 1. de requir. reis. l. 5. de pen. l. 3. 6. C. de accus. & infer. quas ista ratione cum l. 12. pr. & §. 1. de accus. l. 15. §. 1. l. 11. §. 2. Ad L. Iul. de adult. l. 33. §. 2. de procur. conciliandas arbitramur, arg. l. 1. 2. de cust. & exhib. rem.*

III.

Medicum qui per inopiam peccavit ex delicto obligari receptum §. 7. *Ad L. Aquil.* An idem in Advocato? In Iudice? Non sic: utrumque tamen teneri admittimus etiam ex culpa.

DISPUTATIO
VIGESIMA SEPTIMA,

Adit. de Actionibus.

RESPONDENTE

DAVIDE BOLMAGEN Pomerano.

Ad Princ. de Act.

THESIS PRIM A.



Ctio ^a est jus ^b persequendi
in iudicio ^d quod sibi ^e de-
betur f.

a) Prima hic cautio ne
ambiguitate verbi decipia-
mur. Varium eius usum no-
tauit Acc. h. & qui addit. ei
aspergit. Sed quod praeipue
hic monendum omisit, an non
& quo sensu, ad Res, ad cau-
sam bonorum h. e. ad secun-

dum, Iuris obiectum referatur sec. l. 4. 6. 49. de V. S. l. 32. ad
Leg. Falc. l. 7. §. 3. de iur. dot. l. 9. Rem pup. salv. f. Distin-
guenda itaq; duplex ejus relatio, quam habet. Nam & qua
cujusq; est ex jure qualitate pendens, & qua instituenda, exer-
cendaque sit quari de illa soles. Illo sensu modoq; ad 2. obj. ad
res incorporales referri potest ac metonymice pro dominio, pro ob-
ligatione sapissime sumi consuevit: Poster. tertium & peculiare
objectum constituit. b) Pr. h. n. l. 51. de O. & A. vocem
Ius interpretamur hic, Iuris Remedium, ut obligat. iuris vin-
culum dicitur, Princ. f. de obl. & Querela inofficiosi testamen-
ti remedium extraordinarium §. 2. f. de inoff. test. Id plane
commodius, quam cum ceteris sic exponere, uti vel facultatem,
vel formulam designet. Nam qui facultatem seu potentiam

agendi hic tantum notari contendunt, per l. 6. §. f. de Negi
gest. l. 1. de eo. qu. cert. loc. l. 5. §. f. de dol. mal. & met. exc.
in eo peccant, quod exercitium ejusque modum, de quibus hic
maximè agitur, parum aut nihil attendant: Atque à poten-
tia metiantur & d'finiant, quod ab actu potissimum pendes,
vini nomenq; sortiunt. Et qui formulam tantum putant signifi-
cari, isti etiam gravius falluntur. Esi namque verum sit, Ac-
tiones subinde formulas appellari l. 2. §. 5. de orig. jur. l. 46. de
her. Inst. l. 42. de furt. Atque item postulari, dari, denegari
consuevisse l. 35. §. 2. de procur. l. 1. §. 1. 4. l. 7. & pass. de dol.
mal. l. 24. de jud. & simil. Sit quoque Celsum (veterem I.C.
& ansè sublatam formularum impetrationem in l. 1. 2. C. de
form. impet. diu morsuum) id sensisse ac spectasse in def. l. 51.
de O. & A. Ponatur quoque actionum species l. un. C. de lit.
cont. l. 3. C. de edend. Genera l. 33. de Iud. Nomina l. 1. 2.
3. de Præsc. verb. ex conceptione formulæ fuisse cognita di-
stincta; Nondum tamen iis omnibus efficiendi, quominus actio
fit. & dicatur rectè, antequam vel edita ea sit, vel aditus
Prator, vel impetrata formula dd. ll. 4. 6. 49. de V. S. l. 32. ad
l. falc. & simill. Non eo minus actiones ipso jure competere, §.
1. 5. de perp. & temp. act. Oriri, nasci, proficisci, princ. 3. de
obl. q. re contr. princ. 3. de V. O. l. 42. §. 2. de Procur. l. 27.
de exc. rei. jud. Esse, §. 2. qu. mod. toll. obl. Haberi passim tra-
duunt l. 9. §. f. de neg. gest. l. 5. §. 5. de præsc. v. l. 23. Rem rat.
hab. & similia, quæ infinitè huc congeri possent. Sed & quis
in extraordinariis usus formularum §. fin. j. de interd. juncto
pr. cod. t? Talia verò cum hodiè sint omnia d. §. f. quid attinet
de formulis laborare, cum constet Magistratum eas nunquam
sibi scribere, nec aliud quam naturam actionis spectare Pr. j. de
off. jud. Atque annon alienum valdè hic, potius spectare quid
Celsus d. l. 51. de O. & A. senserit (quamvis ne hoc quidem
l. 1. 2. C. de imp. sec. subl. Quid Imp. notatum volueris negligere, postquam in
n. l. 1. 2. C. de imp. sec. subl. Quibus consequens est, rectius Actionē
& Remedium seu Remedium juris dici, quo utrumq; & facultas
& forma

Et forma experiundi de jure suo pariter designatur. c) Et hoc convenienter: Num & cum emphasi sec. reg. l. 1. §. 2. Qu.
quisque jur. in al. stat. ita scriptum existimamus, quoties
efficax erit actio, ut & consequatur quod intendit actor pr. h.
11. Et rursus ad conatum modumq. pertinere, quoties ipso qui-
dem jure est actio, sed per exceptionem eliditur, pr. & §. 1. 2.
3. 4. 5. j. de exc. hoc est, cum nomen quid in & essentiam retin-
et, exitum autem non invenit. d) Judicium est actus le-
gitimus, quo lis inter partes disceptatur coram iudice atq. ab
eodem deciditur: Sic enim planius ac certius definiri illud pu-
tamus arg. l. 2. §. 5. 6. de orig. l. 1. pen. de just. & jur. l. 77. de
R. I. l. un. C. de lit. cont. l. 2. C. de confort. ei. lit. l. 24. pr.
& §. 1. de lib. caus. l. 13. 14. C. de jud. Discernuntur autem
hac nota Actiones ab interpellationibus & actionibus, quæ vi
& jure obligationis fiunt extra necessitatem jurisdictionis, in-
quibus alioqui & agendi vox usitatissima l. 19. de V. S. l. 3. §. f.
de don. int. v. & ux. l. 3. C. de transf. e) Vel suo vel alic-
no nomine prout quisque agit pr. j. per. qu. per. ag. poss. l. 1.
& t. t. de procur. Unde & si procurator intervenierit pro eo
aut in eum ferri solet sententia l. 1. C. de sent. & int. om. jud.
ex regula l. 3. §. 9. de pecul. Hac quoque explicatio in crimi-
nalius, quæ & ipsæ actio nis verbo continentur §. 10. §. de injur.
tit. C. Qu. civil. actio præj. crim. l. 1. de crim. stell. l. 4. de
accus. l. ult. de priv. del. admittenda, quas & quisque fisci
vel Reip. causa instituit, l. 9. §. 2. de publ. & vect. Idem ple-
riq. censent de popularibus ex l. 1. & pen. action. l. 3. de
term. mot. l. 3. §. 5. 2. de sep. viol. l. 25. §. ad SC. Syll. quibus
addi possunt l. 8. §. 3. de oper. nov. nunt. l. 7. §. 24. de pact.
l. 56. §. f. de fidej. Verum refutat eos satis doctus Joh. Gædd. ad
l. 12. n. 15. de V. S. per d. l. 12. & pr. h. n. l. 7. 9. de Iurisd.
l. 3. de sep. viol. l. fin. de litig. l. 29. de novat. d. l. 3. §. 9. de
pec. Et confirmatur ea sententia clarius in l. 7. §. 2. de dol.
mal. l. 42. juncta l. 45. §. 1. de proc. l. 30. §. 3. de Iurej. juncta
l. 27. l. 28. §. 1. cod. tit. l. 5 §. 5. & §. f. de his qu. dej. v. eff.
§. 1. §. de obl. q. quas. ex del. juncto pr. & §. fin. de obl. l. 49.

de V. S. de quibus suo loco. f) *Quemadmodum quod debetur, suum sæpe dicitur ut in l. 5. §. f. de dol. mal. & met. exc. l. 12. de novat. l. 5. C. de pet. her. & passim, quamvis nondum sit, idq; propter actionem, qua id consequi si velim queam l. 15 de R. I. Ita & debendi vox ad ea, que nostra sunt, sed ab alio interim detinentur, transferri non insulse potest. Nam est propriè ac jure obligationis ea nobis non debentur §. 1. §. h. t. l. 27. §. 2. l. 34. de aut. & arg. leg. deberi tamen jure actionis merito quis contendat: prout Imp. in Novell. 4. c. 2. alios non minus teneri actione, quam ex obligatione docet. Quare nihil sit causa, cur ad actiones in rem non pertinere aut applicari posse definitionem hanc quidam disputent: adde l. 82 de Verb. Obl. l. 38. §. 10. de usur. l. 52. §. 5. de O. & A. Neque est quod e contrario quis vereatur, ne & interdictis & extraordinariis cognitionibus & exceptionibus, que & nomine & re ab actionibus discerni videntur, prin. de interd. l. 24 §. f. de min. tot. t. de extraord. cogn. l. t. t. j. de except. definitio sic accepta aptari queat. Cum & ijs singulis quod nobis debeat in judicio peti dd. ll. convincant, & de exceptionibus non obscure idem innuant l. 15. Rem rat. hab. l. 7. de exc. Sed in promptu est & interdicta & extraordinarias cognitiones ad actionum ordinem pertinere l. 37. de O. & A. Quod autem interdum separentur distinctionis ergo receptum est, perinde ut alias in quibusdam speciebus nomen generis retinetur §. 1. §. de adopt l. 4. §. 2. de grad. & aff. l. 11. de novat. & simill. Porro quod per exceptionem peti atque agi dicitur, id neque perpetuum est, nec ad essentiam formamq;, sed effectum rei vel probationem referendum. Loquitur namque d. l. 15. de except. compensationis, per quam magis solutum quid esse ostenditur, quam solvi desideretur arg. l. 4. 21. de compens. Atque illud quoque animadvertendum eam exceptionem vice actionis dari, ne quis novo judicio petere cogitur quod eodem servare possit l. 2. 3. d. cod. tit. Promde quod in hac peculiari ex reg. l. ult. §. f. Rem rat. hab. neque ad ceteras transferendum, neque tunc loco*

loco quidquam offundit tenebricosi. Maxime cum certum sit d. l. 1. de except. ad causam probationis pertinere, quam interdum reus qui excipit subire, hoc est, actores partes suscipere solet hactenus l. 19. 21. de i. probat. Confer Don. h. & 19. Comm. 1. Hortom. Hort. Forst. & reliqu. ad pr. h. n.

Id §. 1. & 20.

Actiones aliæ in rem sunt, aliæ in personam, aliæ mixtæ.

Summam hanc divisionem esse docet Imp. quoniam ad formam instituendæ cuiusque pertinet. Alioqui ordine causarum prior videatur, quæ in §. 3. j. h. t. tangitur. Cæterum de eo in primis hic laboratur, in duo, an tria genera deducende sint, actiones Illud verba §. h. n. 1. atque item l. 25. de O. & A. præ se ferre ac postulare omnino putantur Den. atque alijs ad §. h. n. Alio vocat §. 20. j. quem cum §. h. 1. conjungi oportere contextus indicat & res ipsa monet, sec. Hor. & alios quosdam ad dd. §§. ac rectissime quidem nostro, si quod in his est, iudicio. Nam vulgò recepta doctrina, mixtas sub simplicibus contineri, rationem nullam habet: Non idèò tantum quia incerta tota est, sed & quia reipsa id quod mixtum est simplex facit. Hoc autem non minus absurdum, quam quod duplex & mixtum est simplex ac merum dicere, & res diversas oppositasq; confundere ac commiscere. Quasi verò non passim in iuris nostri mixta a simplicibus, prout natura separata sunt, discerni constet §. 16 j. h. t. l. 1. §. 1. de vulg. & pup. subst. l. 4. §. 2. de grad. l. 14. §. 6. de relig. & sumt. fun. §. pen. j. & l. 2. §. f. D. de Interd. Quocirca omnino mixtas quasdam tam in personam quam in rem actiones sec. d. §. 20. agnoscemus, partim quia ex communibus utrarumque causis nascuntur, de quibus §. h. n. 1. partim quia simul naturam & earum act, quæ in rem, & earum, quæ in personam, repræsentant & sequuntur, quod genus nec possumus alia, quam communi quadam appellatione designare. Atq; existant quidè de singulis loca per se manifesta,

ut de petitione hereditatis in l. 7. C. de pet. her. l. 25. §. 18. D.
cod. ac de duplicibus judicijs, quorum mentio in d. §. 20. j. h. r.
similia ferè in l. 1. fin. reg. l. 22. §. 4. Fam. ere. l. 3. 4. §. 3. l.
29. commun. div. Convincit id ipsum certissima juris ratio &
collectio. Singulis istis actionibus rem nostram petimus dd. ll.
& eam ipsam quā petimus cum eo agimus, qui nobis nullo ju-
re est obligatus, quod utrumq; proprium est actionum in rem
§. h. n. 1. d. l. 25. de O. & A. Respondeo igitur ipsis contendimus,
& quidem non minus, adversus eam nobis dare facere oport-
ere: petimus, inquam, præterea quæ nostra non sunt, deberi
tamen nobis asseramus quasi ex contractu §. 3. 4. 5. de oblig. q.
qu. ex contr. ex æquo & bono d. l. 25. §. 18. de pet. her. jun-
cto §. 28. j. h. r. quæ formam actioni in personam contineri §. h.
n. 2. d. l. 25. de O. & A. indicant. Agimus denique & in rem,
ut quā nostra est nobis adjudicetur, non detur, & in personam
ob præstationes quas dd. ll. vocant personales, hoc est, quæ præ-
ter rem nobis dari præstari oporteat, d. l. 25. §. 18. d. l. 22. §. 4.
d. l. 3. 4. §. 3. l. 29. d. §. 3. 4. Unde perspicuum est & in rem &
in personam eas esse d. l. ll. juncto §. 14. j. h. r. d. l. 85. de O. &
A. Quin ergo evidentem hic rerum mixturam agnoscimus, &
quam agnoscimus suo quoque nomine indicandam arbitramur?

I. At in personam est actio Fin. reg. d. l. 1. fin. reg. Resp.
Nempe ut & pro vindicatione rei simul sit d. l. 1. Tum si in
personam solum est, cur ex dominio cujusque rei æstimatur tota
si potest l. 4. cod. tit? Et cur eo nomine tantum agitur, qui ali-
enum quis occupavit l. 8. cod. r. Aut quomodo quis ibi cense-
bitur obligatus, ubi tantum agitur quæ fines turbati, confusi
incerti sunt, fortè vi fluminis ac sine fallo cujusquam d. l. 8.
aut quia res communis sit d. l. 3. 4. Commun. div. ut judicetur
quid cujusque sit d. l. 8. 4. 10 fin. r. Quæ omnia ut peculiaris
sunt in actionibus in rem, ita in personilibus non habent locum.

II. Sed dantur mixte hæ actiones, inquam, ex quasi contra-
ctu, d. §. 3. 4. de oblig. q. quif. ex c. n. Quinimò falsum id esse
jam ostendimus, nisi quod ad præstationes attinet luri, damni
atque expensarum, de quibus loquitur Imp? d. §. 3. 5. Eas verò
in rebus

à rebus ipsis, de quibus d. videndis agitur, & ratio manifesta &
Cui in d. l. 22. §. 4. fam. erc. l. 3. 4. §. 3. Com. div. aperte segre-
gant. III. Verum dantur possidentibus l. 1. §. 1. Fam. erc.
l. pen. Com. div. quod in rebus non esse arguit, arg. l. 1. §.
pen. ad exh. l. 1. §. 4. uti. poll. §. 2. j. h. t. Hoc autem accipimus
non gravare, seu idoneum argumentum eas in rem meas non
esse (de cuiusmodi act. d. l. 1. §. p. d. l. 1. §. 4. d. §. 2. agunt, nec
ita de in personam, utrarumq; a. naturam imitari ac redolere.
Nam & has ipsas ita iussus eo comprobatur ut solent in per-
sonam actiones, cum videlicet possidemus, aliquid tamen nobis
absit vel aliter intersit nostra possidere iuris ac certius sec. l. 27.
de solut. l. 131. §. 1. de V. O. In quo ut excedunt formam act.
in rem, ita rursus in eo servant, quod non nisi dominus dentur
l. 4. §. 5. 9. l. 8. fin. reg. l. 39. Fam. erc. Atque etiam citrà con-
tractum vel obligationem l. 25. §. 16. cod. l. 2. Com. div. l. 32.
pro loc. Sed & dantur semper contra possidentem d. l. 1. §. 1.
quicumque is tandem sit d. l. 144. 8. fin. reg. d. l. 2. 3. 4. 29.
pen. Com. div. Quod utrumque inde est, quia res communis
nunquam ita possideri a singulis potest, quin simul possideatur
penè & alienum, §. 8. 3. de ier. div. l. 28. Com. div. IV. Fa-
ctor & ad iudicationes rerum, que nostra non sunt in his iudi-
ciis fieri d. l. 11. l. 3. fin. reg. §. ult. j. de off. jud. Sed nego id
semper aut extra causam necessitatis, cum res aliter explicari
nequit, fieri §. 6. cod. tit. Tum & hic mixtam apparere natu-
ram harum actionum, quod in ipsis & quod nostrum est &
quod non est, petisse intelligamur d. l. 11 & §§. V. Illud non
fero, quod extremum adjicit Don. ad d. §. 20. ad iudicationes
iure obligationis obtineri. Praterquam enim quod id nullo juris
loco probetur, disertè cum §. 3. 4. 5. de obl. q. qu. ex cont. ac
ratione ipsa pugnat, quando non alia hic obligatio dari possit,
quam qualis est in omnibus ceteris, qui rem alienam possident,
quique idcirco in rem actione tenentur, quia rem tenent l. un.
C. de alien. jud. m. c. f. vide §. l. f. Sanè cum utrisque hæ action-
es indulgeantur, an & vice versa creditores ac debitores tri-
vicem dicuntur? Et vero ex qua tandem causa earum, de qui-
bus

bus §. ult. 3. de oblig. hi tenebuntur? An res quoque nostras
ideò debere alijs incipiemus, quia alienas possidemus promiscuè?
Nolumus utique tandem huc nugarum prolapsi: malimus quod
in d. §. 20. perscriptum est huic nostro §. 1. copulare ex-
plende divisioni, quam violenta manu aut interpretatione cor-
rumpere, cum Ant. Fab. 20. Conj. 10. quod nuncupatis ver-
bis ac jussu inprimis ratione traditum.

III.

Quas Actiones Imp. in §. h. n. vers. & alijs quib. modis.
designare voluerit, valdè ambigunt nostri: Quid si in fa-
ctum actiones?

Tenuit hac disquisitio non veteres tantum sed & recentio-
res, quos accuratius ea de re disceptare nihil pignit. Confer
Wes. Hor. Hort. Vult. & alios hic A. Fabr. 19. Conj. 20.
Nos in factum actiones denotari probabilius putamus.

I. Quia Ulp. in l. 25. de O. & A. ex qua §. h. n. 1. petitus
est atque ubi divisio eadem proposita est, mox, quasi subdivi-
dens act. in personam, surjicit in §. 1. d. l. quasdam ex contra-
ctu, quasdam ex facto, quasdam in factum esse. Unde conje-
ctura capi potest Imp. seu compositores eodem respexisse ac u-
trumque breviter complecti voluisse. II. Tenorem earum
actionum in multis juris articulis receptum distat. l. 21. C.
de sacros. eccl. III. Passim in legibus earum mentio, nec
usquam satis definitum cujus conditionis ea censerentur. Illud
tantum inculcatum ubi alia deficerent, istas ex aequitate ple-
runque dari l. 11. 21. de præsc. verb. Quamvis nec illud
inspicimur, quandoq; naturam act. in rem ipsas imitari, cum
in earum locum succemuriantur.

4. Ad §. 2.

Ac perindè quem casum in §. 2. vers. sine uno casu.

Fatigat unicus hic casus omnes pen. h. t. tenus, atque an ex-
ploratus repertusq; dici debeat, ne nunc quidem satis constat,
vide Interpp. h. Gov. 1. Vm. 42. Rob. 1. rec. lect. 18. Vult.
1. disc. 5. Fab. 20. Conj. 19. Cor. 3. Misc. 23. Simplicius a
planius

planius rem procedere arbitramur, si in l. 9. de R. V. cum casum quaesitum ierimus. Locus namque is ipse per se illustris satis est atq; obuius: Et quidem in titulo de Rei Vindic. ad quem hic reflexisse Imp. planè verisimilius, quam ad uniuersum Digg. pelagus: Quemadmodum & alias in his libris ad loca certa remittere cupidam ll. iuventutem assolet, ac simile planè vide in §. 5. j. h. c. Talis denique is locus est, ex quo comoda §. h. n. interpretatio eliciatur. Nam quod Vir Clar. ac doctissimus autumat, dominum mox amittere possessionem, si is eas comodata & c. res sit eam nolit reddere arg. l. 6. in §. l. 7. 25. §. 2. l. 47. l. 3. §. 5. de acq. v. am. poss. vend. ut legibus ac rationi satis conveniat valdè vereor arg. d. l. 3. §. 18. l. 44. §. f. de acq. r. dom. ne plura hic congeram.

§. Ad §. 3.

Actiones deinde alia civiles sunt, alia Prætoria.

§. h. n. l. 25. §. f. de O. & A. Sed hic quaestio duplex, *An nulla ergo Iurisdictionum?* Et si sint cur nulla earum hic mentio? Sunt qui negent ullas esse, per §. h. n. & §. 1. j. de perp. & temp. act. l. 2. §. 1. §. 6. de orig. jur. l. 1. §. 1. de superfic. l. 17. §. 3. commod. l. 3. §. 4. Naut. caup. stab. l. 10. de O. & A. l. 16. §. 4. de fidejuss. l. 17. §. 1. de pæn. juncto c. si verò. de sent. excom. c. intelleximus. de jud. Verum his alij contradicunt, Iurisdictionum & suas actiones, ut obligationes, tribuentes per d. l. 2. §. 3. & 6. de orig. jur. d. l. 10. de O. & A. d. l. 16. §. 4. de fidej. l. 25. Ret. amot. l. 14. 15. de cond. jud. l. 66. cod. l. 22. §. 5. Mand. quasi eodem modo accipienda, hac aut. divisio atque illa qua de obligationibus §. 1. f. de oblig. proposita. Mediam sententiam major tamen pars secuta videtur, originem à forma distinguens: Illius respectu ad Iurisdictionum referens, quoties causa, sive dominium sive obligatio ex eo jure descendat sec. l. 23. de R. Vind. d. §. 1. de obl. l. 7. de pactis. Hujus ad jus civile, quo ut alias ita & hic temperamentum adjectum, ac non nisi certis modis ac formulis agere concessum. Neque aliud d. l. 2. §. 6. de orig. jur. innuit, ex legibus 12. Tab. (quas constat, utiq; ex jure gentium simul con-

stat. §. 10. de iur. nat. gent. & civ. juncto §. fin de iust. & iur.) compositus esse actiones, hoc est, formulas actionum. & quidem compositus, non utiq; inventas & inductas. Aliter qui stant, vel eo refelluntur perspicue, quod in confesso si iudiciorum usum apud omnes gentes receptum fuisse, quibus & Magistratus, & leges præfuere. Quid enim? ut quis non nisi volente apud ceteros populos quid obtineri potuisse arbitretur? (quis ideo obligari singuli ceperunt quod quasi vinelli et constricti jam tenerentur, pr. §. de oblig. l. §. de iust. & iur.) Aut adversus damnum datum nullo auxilio succursum fuisse? Aut quis vobis hoc aureum illud seculum oggerat, quod poetæ quidam somniant semper tamen dudum ante desuisse queruntur, & credi fingique magis, quam ulla fide veri aut antiquitatis mihi compertum satis est. Si dubitas, docebit te Mos. Gen. c. 3. & seqq. §. 11. §. de rer. div. Porro actiones ipsi Jurisgentium acceptio ferendas esse illud arguit, quod passim IC. cum de causis obligationum ipsarum agunt sapienter actionem quam obligationem nasci docent l. 9. de reb. cred. l. §. de O. & A. princ. §. de obl. q. re cont. pr. §. de loc. & cond. Et hoc sane consensum ne matrem sine filia, ut loquuntur, in scenam producamus, contra l. 42. §. 2 de procur. & tristissimam relatorum doctrinam: Neve ad solam formulam vim actionis referamus, qui §. th. 1. ostendimus non ex ea sola eam consistere vel aestimandam esse, adde l. 49 de V. S. l. §. de iust. & iur. l. 27. de O. & A. l. 126. §. 1. de V. O. l. 23. de reb. cred. adde Beninc. h. n. 219 & seqq. Zaf. n. 3. Ex his autem & alterius questis ita & explicatio pendet, quippe cum dictum jam sit sub civilibus etiam eas, quæ ex lureg. descendant, contineri quæ ea ipse vel comprobata vel informata lure civili.

6. Ad §. 16. & seqq.

Tertia actionum divisio est ^b, alias rei ^c, alias pœnæ, alias utriusque persequendæ gratia comparatas esse ^d.

a) Theoph. Don. & alii h. secundam vocant arg. veritæque, quo nititur Imp. §. h. n. Sed cum negari nequeat alteram

tam

ram istam, qua in civiles & Pratorias dispescitur, aequè omni-
bus convenire, nihil causa video cur istam ab ordine divisio-
num removeamus; maxime quum, si ad origine res efci repe-
tenda, priorem locum merito sibi vindicaret, ut in obligationi-
bus §. 1. 3. de oblig. b) Pertinet a hac ad finem & scopum,
in quem, qui agit, collimat. Nam cum singulis actionibus per-
sequamur id quod nobis debetur, omnino ex re fuit indicare
quale id unumquodq̃ diceretur.

7. Ad §. 21. & seqq.

Quarta, alias in simplum, alias in duplum, alias in tri-
plum, alias in quadruplum dari^a.

a) Superior divisio quid sit illud quod peti debeat, hac
quantum peti possit ostendit. Exempla per se sunt obvia &
perspicua §. 22. 23. 24. 25. 26. 27.

8. Ad §. 28. 30. 31.

Quinta, Actiones^a alia sunt bonæ fidei, alia stricti
Iuris, alia arbitrarie^b.

a) Eodem spectare hac divisio videtur quo superior, quippè
que qualis in singulis Actionibus potestas Iudici concessa sit
idèò ostendit, ut simul intelligamus quid quantumque vel ex
aquo & bono, vel stricto jure singulis tribuendum, denegand-
umque veniat §. 30. 31. l. 1. c. Estimatur autem & pendet
id ipsum petissimum ex natura negotij seu cause arg l. 4. §. 5. l.
43. de pact. l. 11 §. 1. de act. emt. Apud veteres præterea
& formulis idem solebat exprimi, cum ipsis soleret addi, Ex
bona fide, ut docet Cic. 3. offic. & in Top. ubi Boeth. Hot.
ad §. h. n. 28. Duar. ad l. 5. de in lit. jur. Olim v. autoritate
Ius dicentium atq̃ ipsorum Prudentum ferè dyjudicatum fuisse,
Bonæ fidei an strictæ an arbitrarie esset actio censenda, probabile
arg l. 2. §. 5. §. 6. de orig. jur. Hodie quin Legis ac Con-
stitutionis vis in eo maxime valeat ac desideretur non dubito,
vide Don. ad §. 28. h. n. 10. Cujac. 16. Vult. 16. n. 7. b)
dd. §§. l. 5. de in lit. jur. l. 3. §. 2. de usur. l. 6. 7. de eo qu.
cert. loc. Moveri tamen solent difficultates hic multe atq̃

in primis 1. An ulla, 2. tum quotplex specierum hic differ-
ferentia, 3. deinceps quibus in rebus illa statuenda. Priori oc-
casionem illud fecit. Quod passim traditur Iudicem Boni &
innocentis viri officium prestare oportere l. 4. §. 1. fam. etc. l.
31. §. 1. de donat. equitatem servare Nov. 8. in f. Nov. 86.
c. 2. Pro sua religione iudicare l. 3. de testib. l. ult. de extr.
cogn. In omnibus causis iustitiae equitatisq. potiore esse ratio-
nem, quam stricti juris, l. 8. C. de Iudic. ubi D. Gothofr. l.
90. de R. I. Totum ius nil nisi artem equi & boni esse l. 1. de
Iust. & Iur. Dolum malum semper abesse, bonum fidem desi-
derari l. 4. C. de O. & A. & vindicari l. 1. de dol. mal. Vbi
equitas poscit subveniri debere l. 84. §. 1. de R. I. l. 7. de restit.
in integ. Caterum bene hac conveniunt, dum designatur quod
genere ipso servandum sit. Verum cum ad species perrexeris
hic aliter atque aliter idem valet. Alias magis alias minus,
prout causarum ac negotiorum ratio. tum vota sensusque con-
trahentium suasse videntur: Inde Bonae fidei dictae actiones,
qua ex iis causis nascuntur, qua plures, varias ac mutuas
(quasq. nominatim haud facile quis complectatur, intervenire
autem omnino velit ac desideret) haberent praestationes & uti-
litatem uberiores, quasq. promde ex aequo & bono magis
dijudicari oporteres, v. th. pr. §. Sic quidem ut non communis
quedam aequitatis regula, sed summa spectetur arg. l. 31. de-
pos. Stricti juris in quibus quemque sibi cavere posse ac de-
bere visum fuit, cum quia praestationes in his non tam variae ac
diversae, sed quasi certae strictaeq., tum quia & utilitas minus e-
videns eoq. satis putatum, si hic sola aequitas conventionis di-
strictae spectaretur, l. 99. de V. O. l. 7. de neg. g. Arbitrarie,
in quibus idem fere servetur quod in strictis, propter inciden-
tem tamen dolum aut contumaciam laxius Iudicis arbitrium
concedi necesse fuit ut aetori satisficeret, §. 31. in f. h. t. ubi Ioh.
Fab. & nostri communiter l. 2. de eo q. cert. loc. Ex quibus
& alterius quasi explicatio pendet. Nam cum revera tri-
plex hic iudicandi ratio appareat, consequens erit actiones tri-
plex, ut diversitas quae in singulis, suis appellationibus
quoq.

quoque designetur & conferatur invicem. Quare & Imp. in d. §. 51. docet præterea aliquas esse arbitrarías, hoc est, præter eas quarum jam meminerat: inter quas cum & qui stri-cti iuris sitis appareat, has ipsas eo nomine minimè posse contineri, fac. d. l. 67. de eo q. cert. l. 3. §. 2. de usur. vide Don. ad d. §. 31. Tertium autem & eodem modo ex superioribus planum est, cum ex potestate iudicis ejusque libertate distinctio ferè omnis desumatur §. 30. 31. h. Quamvis illud fatear non satis circumspicere à nostris ab ea sola totam diversitatis causam estimari. Nam quod dolus metusque ipso jure contractus bonæ fidei annihilare. l. 7. de dol. l. 2. §. 5. de dol. exc. l. 16. §. 1. de min. quodque pacta eosdem informare censentur, l. 7. §. 5. de pact. l. 5. §. 5. de Præf. verb. quod denique & cautiones ob causam peti permittitur l. 41. de Iudic. id certe non ad potestatem Iudicis, sed ad æquitatem, quæ in iis perpetuo desideratur, pertinet.

I X.

Bonæ fidei actiones sunt quæ in §. h. n. enumerantur & quidem solæ.

Ita ferè nostris persuasum & rectè quantum assequor. Nam & id egisse Imp. ut omnes recenseres ex eo rectè colligatur, quod eas, de quibus dubitatum fuit aut potuit, complexus est anxie: Et quod ita enumeret regula nulla præmissa, ne quis existimasset exempli causa retulisse quasdam, vide eleganter Don. h. Nec moveret, I. Quod alias quedam actiones ex bono & æquo nasci fec. l. 66. de cond. ind. l. 11. §. 1. de injur. l. 1. Quod cum eo q. in al. pot. l. 30. de nox. act. l. 14. §. 6. de relig. & l. f. l. 32. de reb. cr. II. Atque ex bona fide l. 2. §. 2. de precar. l. 2. §. f. de adm. rer. ad civ. pet. III. Item, in bonam & æquum concepta dicuntur l. pen. de sepulch. viol. l. 24. §. 1. de minor. §. fin. 5. Si qu. paup. fec. d. l. ult. de extraord. cogn.

I V. Quod

IV. Quodq; adeo omnis ea actio que mutuas habent praes-
tationes, ut finium regund l. 1. §. 1. 2. Fin. reg. Praescriptis
verbis d. l. 2. §. 2. de prec. l. 7. §. 1. de pact. l. 24. de Praesc.
verb. & in f. act. Et quae ex transactione l. 6. C. de transact.
bonae fidei reputanda sit arg. l. 10. 149. de R. I. princ. §. de leg.
pat. tut. &c. Primum enim istud & 2. ac 3. eo tantum perti-
nent, ut intelligamus in ceteris quoque iudicis boni & equi
rationem admitti, ut si forte quid tale non sit nec sequatur con-
demnatio, arg. l. 34. de O. & A. Sed hic bonae fidei eas appella-
mus, in quibus ista ipsa sic e. uheret, ut rei ex bono & aequo ple-
nius adeoq; tota aestimetur, ut diximus §. th. pr. Quartum vero
istud novum est, nec ex legis allegatis conficitur satis. Nam
in actione fin. reg. nihil dici potest aut dari propter quod bona-
fidei censeatur: cum saepe & ex delicto vel quasi nascatur, quae-
cum nihil bonae fidei commune sit. d. l. 4. §. 4. l. 8. fin. reg. l. 31.
de pos. §. de obl. ex conf. in fin. Tum quod si curia eum casum
detur effectus ipso pro vindicatione rei est l. 1. cod. tit. ejus-
demq; potestatis arg. d. l. 4. §. 2. juncta. l. 20. 33. 35. de R. V.
Nisi quod ad iudicatum interdum inducit, §. pen. §. de off.
jud. l. 2. §. 1. d. r. Verum id ex accidenti est, nec substantiam
rei mutare ea propter poterit arg. l. 6. Qui & à quib. man. l.
56. de C. & D. l. De actione praescriptis verbis nihil quoque
pnto movandum. Sic enim concepti sunt verba §. h. n. vel
praescriptis verbis, ut sine equivocationis ac tautologiae vitio,
nec aliter accipi queant. Quid enim ait. rebat. species ser-
vare, ubi in genere idem jam dictum esset? Et qui fronte speciem
unam atque alteram referat si idem de ceteris sentiendum? U-
lere plane hic oportet, Non autem propria verborum significa-
tione atque usus communis recedi, quam cum manifestum est
aliter sensisse loquentes l. 6. de leg. 3. l. 7. §. f. de sup. leg.
l. 18. §. 3. de instr. & instr. leg. Neque vero argumtus sum
in contrarium praestat d. l. 2. §. 2. de prec. Cum recedat con-
sequatur, si ex precario quae nascitur talis est, non omnem quo-
que aliam Nec in precario iusmodi obligatio aut praestatio-
nes, quae quicquid in bonae fidei iuribus habentur: Denique nec

sufficit si ex bona fide actio nascatur, ut bona fide censcatur, ne
eodem colore mox & cetera quae ex bono & a quo nascuntur s.
n. 1. 2. 3. in eandem ordinem transferantur. Nihil item con-
vincit id l. 24. de praesc. verb. Quippe in qua IC. non de so-
quirit, an usura vice accessus debeatur aut quasi ex mora ut
in bona fide. jud. cus. l. 32. §. 2 de usur. l. 13. C. cod. non item in
strictis l. 3. C. cod. l. 121. de V. S. l. 10. §. si quis. l. 34.
Mand. & sim. sed de iis usuris, quas quis alibi collocata pecu-
nia, cum ex reditu, aliunde effectus consecutus: vers. ut ex redi-
tu: & vers. nisi quod ultra remissem consecutus esset, vers. vel
vacuam habuisset: & vers. q. ex usuris redigeretur. Quod cer-
te alienum valde est à proposito. Argutus est quod Hot.
in disput. de praesc. verb. n. 34. afferi ex l. 25. §. 6. Locat.
iuncta. l. 8. de pact. & l. 6. de praesc. verb. iuncta. l. 6. de
rese vend. & l. 17. de praesc. v. iuncta. l. 1. Commod. l. 7.
de precat. quasi similem aut mixtam fere causam habens ne-
goria omni, ex quibus praesc. verb. actio proficiscitur, cum bo-
na fide contractibus. Sed negari sure poterit perpetuum id esse
quod multa occurrant in quibus illud defendi nequeat: Dein-
de non hoc sufficere ut quid sit simile, cum & frequentiam &
utilitatem conserere necesse sit, vid. s. th. prox. Denique ubi mi-
xta est causa plerumq. ICi. iuramq. actionem largiuntur ut
in l. 50. de contr. emt. l. 2 C. de pact. int. emt. & v. & sim.
Eligitaq. aliter potest l. 9. §. 1. de trib. act. Nec novum
est, ut ex eodem contractu duplex detur actio, quarum
alia atq. alia sit natura & potestas: cum certum sit ex singulis
ferè contractibus dari & conditionem certi l. 9. de reb. cred.
& Tru curiam l. 1 de cond. tritic. quas nemo propterea bo-
nae esse dixerit. Porro quod inter cetera s. n. 1. relatum est
de funeraria actione ex l. 14. §. 6. de relig. & sumt. fun. in
eo fauor dissensisse me semper à recepta nostrorum doctrina.
Illam namq. Bon. fid. esse & in §. h. n. sub Negotiorum gest.
actione contineri semper statui, vide lib. 1. Annot. c. 4.

10. *Ad §. 36. & seqq.*

Denique aliæ in solidum, aliæ in id quod reus facere potest dari solent.

§. 36. & seqq. Istiusmodi sunt serè, de quibus §. Huius generis aliquot notat Imp. §§. hli.

COROLL. SVNTO.

I.

Servitutes in dominio esse ac vindicari rectè.

II.

Paulianam, Fabianam, ad exhibendum, Quod Met. causa actiones mixtas esse.

III:

Ex iurejurando voluntario & novam dari actionem & manere quoque veterem.

IV.

Doctores ac studiosos non nisi in id quod facere possunt condemnandos.

V.

Et hos quoq; quandiu actu tales sunt, ubique locorum privilegiis iis frui, quæ ordinis & studiorum causa concessa sunt simpliciter.



DISPUTATIO
VIGESIMA OCTAVA.

Rispondens

WILHELMO STOEVER Nassov.

1. *Ad §. ult. Si quid paup f.*

THESIS I.

DE concursu ^a actionum ^b, de quo multa & elegans est disputatio, breviter tenenda hæ regulæ. 1. Quoties plures concurrunt actiones rei persecutorie unius rei nomine ex eadem causa, una tantum ^c quis experiri debet ^d: Si ex diversis causis, singulis uti permissum est ^e.

a) *Concursus autem varius est, prout varii sunt causæ, ex quibus nascuntur actiones, l. 1. de O. & A. §. 2. §. de act. item res, quarum nunc competunt §. 16. 17. & seqq. §. cod. Namq; et ex una causa plures dantur actiones unius rei nomine vel diversarum: Et ex pluribus causis itaem vel una vel plures res peti solent ac diversa, l. 43. §. fin. de R. L. l. 5. de O. & A. l. 41 §. 1. cod. b) Hic vero filum divi, ovis istius, qui d. §. 16. & seqq. §. de act. proposita, sequendum, quo labyrinthum hunc evadamus tutius. Concurrunt enim inter se vel rei persecutorie solæ, vel penales solæ, vel utraq; ista mixta, vel persecutoria ac mixta, vel mixta solæ, vel denique mixta cum pen. c) Partim quia eadem rei nostra sepius fieri non*

R

potest, §. 6. §. de Leg. l. 3. §. 4. de acq. vel am. poss. Tum qui
boni fides minus patitur, ut ibidem exigatur l. 57. de R. l.
Denique quod non tam ideo plures actiones unius rei nomine
prodita, ut omnes lentu, quam unilibrior agendi facilius ple-
niorque suppetat. d) d. l. 43. de R. l. l. 38. 50. Pro soc. & l. 9.
§. 1. l. 54. §. 3. de furt. In act. in personam ut si non in altera plus
contineatur, arg l. 28. de act. emt. confer a' in qu. l. 76. §. pen.
de l. 2. l. 101. §. 2. de leg. 1. l. 9. §. 1. d. tris act. De a' in rem
quoque, in rem reg. veram esse convincunt, l. 3. §. 7. 14. §. 2. l. 27. de
exc. rei jud. Idem & de m. xii, de quibus §. 20. §. de act. Et
eundem arg d. l. 50. pro soc. l. l. 57. 43. Nam quod communi
dividendo actio interdum post familiam exercitur de iudicio n. dari
soler, l. 20. §. 4. Fam. exc. l. 35. de p'act. & viceversa hoc illi succe-
dendum sit, l. 44. Fam. exc. l. 4. Com. div. l. 3. inf. pro soc. inde
est, quod de e re, que posse in iudicium venit nondum actio sit,
d. l. 20. §. 4. d. l. 44. d. l. 34. c) Hic quoque, partis distinctionem
in rem an in personam actio sit. Si in rem actio sit, de qua quæritur,
illa suboritur more difficultatis, quod ea rarius ex pluribus seu diver-
sis causis unius rei nomine dari possit, propter d. l. 3. §. 4. de acq. vel
am. poss. l. 1. 59. de R. l. Atque item quod semper in altera actione
eadem causa sit petendi, que in prioris arg l. 27. de exc. rei jud.
Unde fiat ut semper quoties vel altera quis obtinuit, vel non ob-
tinerit semper obstat exceptio. Illic e. reg. d. l. 3. §. 4. d. l. 1. 59. H
ex re iudicata arg. l. 1. 1. §. 1. 4. 5. l. 12. 13. 14. pr. & §. 2. l. 27. de
exc. rei jud. Quapropter hac in parte ita res explicanda, non
eo pertinere regulam hanc, uti quis saepius ejusdem rei reus uti-
nem impetret, neque n. p'ssidenti ultro actio n. dari conveniat,
l. 1. §. 4. uti poss. §. 2. §. de act. Verum ad posterius hoc, ut quis
non obtinuit, quod voluit, distinctionem hanc transferendam pe-
titiis: Interest hic a. an simpliciter rem suam esse quis petierit,
an a' iusta causa. Isto casu obstat exceptio rei iudicata s'c. d. l.
1. 1. §. 1. 4. 5. l. 12. 13. 14. pr. & §. 2. l. 27. Ceterum causam re-
qui petiit, non est prohibendum ex alia etiam postea petere, sive
eam in iudicium deductam noluit, vel si competere ignorabat,
sive ea postea supervenerit, vel denique digna re videretur
sive

*si veniant d. l. 11. pr. & §. 2. Sic n. alias multis m. refertur auz
 adjectis causis quae petat, ostendit IC. in l. 1. §. 2. d. R. V. Neq; a-
 quitatur utro pater ut alius d. aliterve quod in iudicium v. datur
 venisse, quam aliorum senserit, arg. l. 83 §. 1. de V. O. l. 66 de iud.
 Nullos iniquus est id venisse, de quo nominatim senseris a ior,
 ne reueres l. 61. cod. iniquissimum ut qui ceteri emuntur tr. dicitur q;
 quid petierit, prohibetur petere quod l. iustum sibi esse diuide
 compererit vel ostenderit arg. l. 29. de act. emt. l. 12. de trans-
 act. fac d. l. 35. de pact. l. 14. de adim. v. transf. leg. & quod
 dici solet, actus agentium altera eorum intentionem nihil operari,
 l. 3. §. 19. de reb. cred. Nec urget in contrarium l. 5. de exc.
 r. iud. l. 7. §. 4. cod. Quippe quae de modo ac genere actioni tan-
 tum mutato, manente eadem causa, non de causa alia, nec magis
 de act. in rem quam ceteris loquantur. Vbi causa agendi eadem
 est iam ante definitum est, §. ad lit. d. non posse pluries agi, secus
 atque in hac specie, ubi ex pluribus causis, plures dantur actiones.
 Ex quibus omnibus recte confirmari possit communis nostrorum
 doctrina, quamvis a nonnimine vellicata, Tunc in actionibus
 in rem causam proximam, ex qua dominium in ea re iustum
 quis dicat, adiacere. Porro in actionibus in personam singulas ob-
 ligationes singulae causae (hoc est, effectus quicquid, actiones producant,
 causa usu juris dici solent) sequantur, nec ulla earum alienius pe-
 titione vitietur d. l. 14 §. 2. de exc. r. iud. l. 18. de O. & A. l. 28.
 §. fin. de lib. leg. l. 93. §. 1. de Leg. 3. cit. l. 10. de act. en r. Ex-
 cepto eo si una causa iurata v. concurrant l. 17. de O. & A. de
 quo dictum §. disp. 20. ad §. 6. §. de Legat. Confectarii vice
 hinc elici convenit, Regulam §. h. n. & l. 130. de R. I. non simpli-
 titer, de quibusvis actionibus, nec universaliter de quocumque concu-
 su accipi oportere, sed secundum ea, quae in dictis quaeque mo. se-
 quuntur. Nisi forte quis malis sic interpretari, Non ipso iure con-
 sumi quamcumque actionem ab altera, sed opposita in factum exc-
 ptione, arg. l. 14. §. 13. Quod met. caus. l. 34. §. 1. de O. & A. Et
 officio iudicis l. 50. Pro soc. l. 41. §. 1. de O. & A. Vel illud ad
 act. bon. f. refertur hoc ad strictas & arbitr. dd. ll. l. 28. de A. E. l.
 71. de furt. l. 38. Pro soc.*

II. Reg. 2. Quoties pœnales adiones plures concurrunt omnibus experiri licet siue ex pluribus factis & delictis^a, siue ex uno facto atq; uno delicto^b, siue ex uno facto ac pluribus delictis^c istæ nascentur.

a) l. 2. de priv. del. l. 27. l. 32. §. f. ad l. Aquil. b) l. 1. §. 2. de publ. & vect. c) l. 32. §. 4. de O. & A. l. 25. de injur. §. h. n. l. 6. ad l. Iul. de adult. l. 13. de R. V. l. 5. §. 1. ad l. Aquil. Sed hic videndum ut & in specie proxima ad l. b. ne temerè, quis impingatur. Neque enim utiq; singulis singulas quis pœnas prosequi poterit, sed eam maximam impetrare, quæ maxima erit, hoc est, ut loquitur IC. in l. 41. §. 1. de O. & A. si due cõpetant adiones postea iudicis potius partes esse, ut quod plus est in reliqua adione id actor ferat, si tantundem aut minus nihil ex posteriore adione consequatur, facit l. 14. §. 13. Quæmet c. Atque ita quoque temperande l. 53. l. 60. cod. tit. l. 130. de R. I. §. h. n. vide C. 7. 3. obs. 25. & 1. not. Merc. 29. & in contrarium Ioh. Rob. 1. anim & not ad Merc. cc. 29.

III. Reg. 3. Quoties concutrit rei persecutoria cum pœnali neutra alteram tollit.

Cessant namque hic rationes §. th. 1. l. c. allata, cum consistat diversarum rerum utramque esse d. §. 17. 18. & seqq. §. de a. t. Exempla occurrunt in l. 7. §. 1. de cond. furt. l. 34. §. 2. de O. & A. l. 28. de pos. l. 45. Pro hoc Contra tamen scriptum videtur in l. 71. de furt. in qua IC. adtionem furti simul & commodati largitur contra eum, qui in re sibi commodat furtum admisit, si tamen furis actus sit, commodatus autem exiit, si commodatus, obviare exceptionem adionis furti. Responderi poterit dupliciter, 1. At furti hic pro condictione poni, quæ potest ei perferri in l. 7. §. d. de cond. furt. tollatur per alteram tollatur ut videtur in l. 71. §. th. 1. l. d. Nam & condictionem utre duarum et voce designari indicio est l. 14. §. 16. de furt. l. 1. quæ proposita questione qualis furti actio de re commodata, in responso IC. condictionem mox ita m. m. n. e. ut sit, arguitur & de ea quasi iure iussu ad eum modum. Deinde et ad l. 71.

cod.

idud notari potest commodi act. extinguere si furti sit actum,
qui quis furti tantum nomine ex commodato acturus sit, non
qua ad re. eff. in m. Perinde, imo gravius contradicere pu-
tis IC. in l. 2. § ult. Naut. caup. stab. uli de recepto hono-
riam, hoc est, res persecutoriam, & furti simul competere, sed
alterutra convenientem esse debere actorem docet: Nisi & hic su-
perior expl. at locum fli vindices. aut d. l. 3. §. ult. ad alte-
ram partem edicti, qua delicti aut quasi causam continet arg.
l. 6. §. 4. cod §. fin. §. quib. in. q. ex del. referas.

IV. Reg. 4. Si rei pers. cum mixta simul competat
refert qua prius sit actum. Si illâ, mixta agi non poterit
ad rei persecutionem, ad pænâ reliquum potest: Siqui-
dem hæc prius intentata fuerit illa consumitur.

Ita ferè rem d. terminant IC. in l. 7. §. 1. Commod. l. 47.
§ 0. Pro soc. l. 2 §. 3. de priv. del. l. 34. §. f. de O. & A. l.
pen. vi bon. rapt. Et consensat ratio, quippè quod in eo quod
concurrunt eadem occurrant causa inhibenda alterius petitionis,
qua in persecutorius per se sibi concurrentibus, de quibus s. th.
1. facit d. l. 50. pro soc. In eo vero quod excedit nihil more-
tur alterius actionis executionem. Nec tamen diffitemur
serupulo rem plenam esse. I. Sunt enim mixta actiones ejus
ferè generis, quibus duplum, triplum, quadruplumve, quod
petitur, simple mixtum sit quasi accessionis vice. Ex quo illud
consequi videtur, in pto subducto nec reliquum consistere pos-
se arg. l. 128. 169. §. 1. de R. l. prout in hypothesis hac ar-
guit IC. in d. l. 34. §. f. de O & A. II. Difficultatem au-
get quod locus quibusdam idipsum perspicuè quoque tradi-
tum appareat ut in l. 5. §. 1. de calumn. l. 13. de R. V. l. 25.
§. 3. l. 43. Loc. l. 18. §. 1. Commod. l. 2. §. 1. 2. de tut. &
rat. distrah. junct l. 1. §. 21 cod. III. Item quod simplici-
ter altera actione in m. agi posse scriptum sit in l. 9. Arb.
furt. ex f. d. l. 25. §. 5. Loc. d. l. 50. pro soc. l. 18. ad l. Aquil.
Videamus tamen ne ob hæc nihil mutandum aut emendandum sit.

1. Nam prius illud verbum: *eset hic maximè*, si de una ad
 demque actione, quàm & sim. lum continentur tantum, firmo
 esset. Ceterum quia de duobus pluribusq; semper queritur il-
 lud hic repetendum, quod s. ad th. 1. in fin. monui, non utique
 ipso jure actionem alteram per aliam tolli. Unde fit, ut idoneè
 defendi possit simplò quoque subdcto seu o. temo per res per-
 secutoriam, nihilominus mixta reliquam peti, quod ea & m-
 pli respectu ipso jure consistit, atque hæc sententia quæque 7C.
 in d. l. 34. §. f. de O. & A. in qua propterea negat. act. l. A-
 quilia statim finiri, ut quod in ea plus est peti quærit, quam
 vis non nesciam aliter sentire Cuj. 3. obs. 25. & Hotom. 27.
 quæst. ill. 11. Deinde in d. l. 5 §. 1. de cal. vers. iste, si
 puto alterutram sufficere actionem, sic capiendus, quasi id
 velit 7C. non simul dari in quadruplum act. & extrinsecus
 quoque conditionem ut contra furem, sed tantum in tripulum
 post conditionem agi po. e. Quod si deinde ex his quæ
 num. 1. dicta max interpretandum. Ceteras quoq; leges quæ
 attineant, animadvertendum indefinite ac simpliciter eas
 conceptas: Proinde ex aliis distictè rem explicantibus, de quib-
 bus in principio ad thesin, easdem temperandis arg. l. 27. 28. de
 LL. l. 80. de R. I. l. un. C. de inoff. dot. Denique & con-
 tenendum si tantundem ex rei persecutio actor tulerit quàm
 eum ex mixta laturus, hanc per illum consumi, a quo in
 dd. ll. c. 13. de R. V. l. 18. §. 1. Com l. 25. §. 5. l. 35. Loc. &
 similes, sine injuria quis interpretetur.

V. Reg. 5. Cum vel mixtæ sola vel cum panalibus
 concurrunt consumuntur utraq; quæ vel idem vel tan-
 tundem continent.

Est enim in his eadem ratio quæ in superioribus d. l. 5 de
 R. I. l. 3 §. 4. de acq. v. am. poss. l. 41 §. 1. de O. & A. l. 77.
 3. de priv. del. l. 1. Vi bon. rap. l. 14. §. f. l. 15. Quæ
 Sed hoc hætenus verum, quia ejusdem finis plures sunt afflic-
 nes ut loquitur 7C. in l. 1. §. 22. de tut. & tut. distr. Quæ
 ex pluribus factis ac delictis, pena in eam par præst,

non est finis, alioquin nunquam esset delictum ob aliud deli-
ctum nullum penam d. l. 2. de priv. del. §. 1. 2. 4. §. d. l. 2. l. 27.
32. §. f. ad l. Aquil. l. 27. Rer. amot.

VI. Ad princ. de perp. & temp. act. etc. Actiones civiles
perpetuæ fere sunt 1. Prætoriaræ pleræque annuæ b.

a) Iunc l. n. in quo conjunguntur dicitur §. 3. & 16. §.
de act. 1. Ne quis existimat act. in personam cum persona
finiri sec. reg. l. 68. de R. l. l. 13. sol. mac. & sim. Alio sen-
su personæ d. l. 11. d. cum er, quorum substantia in eorum, ut
personis habentur & propter eas tantum d. nunt. Hic forma ma-
gis instituende exercendæq; act. demonstratur cum in perso-
nam esse dicuntur aut rem, etc. 2. In act. in rem attentione
hic opus & candore. Nam cum dominia rerum usucapionibus
triennij, decennij, vicennij acquirantur pr. §. de us. l. un. C.
de us. transf. l. 20. C. de pact. necess. & eisdem modis extin-
gui ad m. §. pristinis dominis dd. l. l. 23. de R. V. Tum itaque
pr. b. verum possit, cum non tam dominium usucapitur, quam
actio præscribitur ut in m. l. fidei p. fessors us d. l. 3. C. de
præsc. 30. v. 40. ann. Verum itidem in act. in personam & m.
xii d. pr. h. n. l. 7. C. de per. her. & sim. 3. Perpetuas
act. civiliter sec. l. 9. de serv. vocamus, cæsi certi ijs postea ter-
mini dati pr. h. n. d. l. 3. C. de præsc. 30. v. 40. ann. Sic & in l.
1. pro spe l. 1. pro dot. l. 25. de pecul. 4. Non pertinet
hoc ad publica jud. arg. l. 2. ad l. Iul. rep. b) d. pr. h. n. Ple-
runque inquit Imo. Nam ut d. nunt. IC. in l. 35. de O. & A.
Quæ persecutionem rei, hoc est, ejus quod ex patrimonio nobis
abest, continent etiam post annum, perpetuo v. d. antur. Idem-
q; & de mixtis & quæ quod perveni persequuntur, statuendum
l. 17. 18. Qu. met. c. l. 3. §. 1. de vi. l. 8. §. 7. de prec. l. 20. §. 6.
de ep. nov. nunt. Sed unde & cur istud ut anno terminentur
cetera? An quia eius Imperium annum, ejusq; se edictum quasi
Lex annus pr. h. n. ultra annum nihil possit l. 13. §. 1. de Iu-
rid. Verum ita nec rei persecutorie ultra viverent, quod secus
d. l. 35. Et d. l. 13. §. 1. Non de edicto, quod aut perpetue In-
rudi.

jurisdictionis causam habere, loquuntur sed de iudice dato, in
quo per iudicem Prætori non venit: tam item de eo ius
vis & executio omnis non in præsentia capiatur, sed in tem-
pore diffinitur. An quia sic Prætori ius datur ut utatur verbi
fin. pr. h. n. An quia id iure Romano positum, ut & sit d
ne ipsi Prætores promiscue iudicarent. l. 2. C. de ped. jud. l. 9.
de off. præf. An quia id popularium et invidiosum dicitur, ne rei
tristis perpetui auctores facti dicerentur. Porro & illud
dubium in fin. pr. h. n. Cur absurdum existimaveris Prætor
act. furti in infelix anno terminari. An quia capere leniorem,
quæ l. XII. Tab. irrogatur in civilibus iuribus. Tunc. h.
An quia sic est visum? An in causa fuerit dum iurum, de
quo §. 1. 2. 3. de act. An quod favendi erat iuri, qui reus suis
sic invigilasset ut & fures deprehenderet, qui reus alius
l. XII. Tab. gladium porraxerit l. 4. §. 1. l. 1. de l. Aquil. An
quia si dum videtur ex eadem furti, l. 1. §. 1. de furt. alius
perpetuam, ut et non manifestum furti. l. 1. §. 1. de nox. et junct.
princ. h. n. alias temporariam actionem dari?

Ad §. 1.

7. Actionum aliarum in heredes quoque competunt,
aliarum non æque.

a) Ex regula l. 17. de acq. v. om. her. l. 54. §. 9. 62. de R. I.
heredum autem loco hic accipimus quod in re in unum
aliter succedere l. 117 128. §. 1. cod. ut. Sed quoniam hæc,
quas ad heredes quoque transire prudentius placuit. 1. In-
primis rei persecutorie cum quæ et dimissio sit. l. 23. de R.
Vind. l. 27. de exc. r. jud. l. un. C. de alien. jud. mut. et f. et
quæ ex contractibus l. 49. de O. & A. l. 12. cod. l. 7. §. 1. de-
pos. l. 152. §. 1. l. 157. §. ult. de R. I. vel utique in alio conse-
quuntur sec. §. 20. 3. de i. l. Occurrit tamen et ista hic in pe-
cilio, an mera sit rei persecutio an d. l. i. n. s. m. l. v. r. i. e. u. r.
Nam hoc casu non d. t. r. l. sed in id quod per totum d. i. s. l. i.
actio vel sit in rem vel in factum per totum §. 5. l. 52. de R. V.
quæ tunc l. 42. cod. omnimodo: et damnum vel ut d. c. s. 2.

quæ d.

quod ex persona defuncti commissum est. Sed hanc ex illa in-
 terpretandam consensimus est. Sic & in persona ex con-
 tractu, quoties delictum concurrat facilius datur actio in soli-
 dum d.l. 12. §. 9 de O. & A. d.l. 152. §. f. l. 157. §. f. de R. I.
 Caterum aliquando non competere in heredem excipit Imp. §.
 h. n. vers. aliquando, & c. & mox explicat verb. seqq. sed ut
 ut de hypothecis seu exemplo non letis inter nostros acceptatio
 & investigandi difficultas, vide Cuj. 13 obs. 39. & lib. 20. c.
 2. Ant. Fab. 1. Conj. 12, Petr. Fab. ad l. 38 de R. I. Titius
 cum Accurs. ad §. h. n. ad depositum tumultus, incendij vel
 ruinae causa factum referre d. vers. n. arg. l. 1 §. 1. l. 13. de-
 pos. vel ad speciem l. 7. §. 2. & seqq. de tribut. act. Nam l. 3.
 §. p. Si mens. fals. mod. dix. & l. 10. §. 2. Si qu. caut. jud. fuit.
 c. f. minus huc transferri posse videtur: Et & quod ex precario
 propter dolum defuncti heres conveniri nequeat nisi in id
 quod pervenit l. 8 §. f. l. 12. §. f. de prec. Cum mensore enim &
 qui precario rogat non propriè contrahitur arg. l. 1. Si mens.
 fals. in d. l. 14. de prec. Tum in d. l. 10. §. 2. Si qu. caut. jud.
 f. c. f. negatur actio non quia delictum in stipulatione interve-
 nerit, sed quia causa propter quam interposita sit defecerit, fa-
 cit l. 2. §. 2. 3. de dol. mal. & met. exc. l. 36. de V. O. Illud
 valde ngulare est quod heres ob lucem tueris culpam conve-
 niri nequit l. 1. C. de her. tut. l. 4 de magistr. conv. II. Ve-
 rum rei persec. quae ex delictis descendunt, haecenus in heredes
 dantur, quia locupletiores ex delicto defuncti sint facti l. 44. de
 R. I. l. 4. §. fin. II. seqq. de al. jud. ut c. f. l. 1. §. f. l. 3. §. f.
 unde vi. l. ult. C. rer. am. l. 17. §. f. de dol. m. Excepta tamen
 conditione furtiva, quam in solidum dari receptum est, l. 7. §.
 f. l. 9 de cond. furt. quamvis exceptionem hanc neget Cuj. 7.
 obs. 37. & regulum Ant. F. b. 4. Con. 1. motu d. l. 7. §. f. de
 cond. furt. l. 35. de O. & A. §. 9. ad l. Aquil. l. 23. §. 8. D.
 cod. l. un. C. ex dol. def. III. Mixta & penales non per-
 inde transeunt ut jam dicitur, & c. b) Nempe quae non in
 persecutionem ejus, quod nobis atest, sed pena habent d. l. 35.
 de O. & A. Itaque Penales heredes non interantur l. 3. §. f.

de R. I. l. 1. de pib. del. nisi lis fuerit contestata cum defuncto l. 28. 33. de O. & A. l. 33. de injur. §. h. n. l. 139. 164. de R. I. vel malitiose aut contumaciter reus egerit ne cum eo lis contestaretur l. 10. inf. §. 1. si qu. caut. jud. list. c. f. vel pana ipso jure imponatur l. 22. ad SC. Syll. l. 14. de vect. & comm. Non itaque hic moveri quem convenit d. l. 62. l. 54. 59. de R. l. l. 37 de acq. v. om. her. aut l. 149. de R. I. aut l. 11. C. de acq. poll. Quippe quod istarum definitio ad ea pertineat, quæ causam bonorum spectent, hujus autem ad rerum ipsarum vi-
ria. In panis contra servatur, ut authorem delicti comitentur, nec ut in alio factum vindicetur quam qui fecit l. 26. de pan.

Regeres, ergo nec lite contestata transire oportere eas actiones, quando non eo magis heres delicti confors aut reus dici possit. Unde nec publica judicia quantumvis capta in heredes conti-
nuantur l. 1. 2. 3. C. si reus v. accus. mort f. l. 20. de accus. etsi in his magis etiam Reip. putetur interesse ne delicta man-
ant impunita arg. §. 1. §. de publ. jud. l. 18. de injur. l. 1. C. ad l. Iul. pec. Verum separanda hic publica à privatis quibus quisque de suo jure agit pr. §. de act. secus atque in illis d. §. 1. & simil. Inde quodq. in istis novatio quadam per litis contesta-
tionem induci putatur & quasi contrahi l. 28. de nov. l. 3. §. 9. de pec. quæ & ipsam actionem perpetuat d. l. 28. 33. de O. & A. id quod vigilantia tributum cujusq. d. l. 86. 87. de R. l. In publicis vero nihil tale admittum aut usitatum.

At via autem in id, quod pervenit ad heredes, indulgeri so-
lent l. un. C. ex del. def. l. 5. de calum. l. 3. §. f. de R. I. l. 37. §. 8. ad l. Aq. l. 17. §. f. Qu. met. c. l. 4. §. f. de inc. ri. naufr. l. 7. §. f. arb. furt. cæf. l. 13. de serv. corr. Secus tamen in act. ri bon. raptorum, quod hic sufficere visa conditio l. 2. §. f. vi bon. r. Idem in unde ri interdicto, cui in factum actio succenturrit l. 2. §. f. unde vi.

COROL.

COROLL. ESTO.

Male carpi à Fabro Tribonian. in l. 9. §. 1. de Furt.

Ex tit. de interd.

8. Interdicta ab interdicendo dicta sunt ^a: Et neq; in rem neq; in personam actionibus simpliciter annumerari possunt ^b.

a) Ita Imp. §. 1. inf. h. t. *quamvis non sine iussitatione quorundam, qui inde nomen us factum putant, quod interim dicantur. Male. Nam ut verum sit, non utique prohibitoria omnia esse sec. d. §. 1. Tamen negari non potest pleraq; talia esse, ac proinde inde appellationem merito desuntam. Tum vero non omnia interdicta causarum proprietatis connexam habent, quasi in rem tantum edantur & valeant dum de ista iudicetur. Infinita sunt, quinimò, quae semel cum edita fuerint causam finiant, nec alterius rei controversiam spectent t. t. Quot. boi. et. et. Ne quid in loc. publ. Ne q. 1. via p. Ne q. 1. loc. fac. & simill. t. t. de gland. leg. de arb. cad. Quid quod & ipsa interdum causam proprietatis continent, l. 2. §. 3. h. t. l. 1. §. f. de aq. quot. l. 3. §. 4. de itin. et. priv.* b) Interd. actionibus ad censet § C. in leg. 37. de O. & A. & confirmat inscriptio in ff. h. titulo hunc prefixa. Caterum minus constat inter nostros ad quam speciem referri ea oporteat. Alii ad act. in rem putant accedere, quia de possessione sint, quae res quaequam sit aut in re saltem consideretur. Alii ad eas referunt, quae in personam, cum & ex facto serè oriuntur, arg. l. ult. h. t. neque utique adversus possidentem dentur, l. un. §. 8. §. 10. Ne q. in flum. publ. & personalia dicantur in l. 1. §. p. h. t. Alii ad illas, quae in rem scriptae dici solent, remittunt per d. l. 1. §. p. h. t. Videndum ne inconsultè aut temerè hoc fallamur. Non omnium interd. eadem ratio, causa & natura. Proinde nec una de iis regula tradi aut teneri potest. Sunt quae causam possessionis continent meram vel mixtam, sunt quae non. Sunt quae ex contractu vel delicto seu facto

magis oriuntur. De iis ergo separatim ex cuiusq; natura statuendum: Ut alia ad act. cas, quæ in rem, alia ad eas, quæ in personam, alia quoque ad mixtas referantur. Id quod non difficulter in singulis quisq; exporabit, nobis indicasse sat est. Confer interim l. 1. verb. si nihil usuc. Quor. bon. cum l. fin. de publ. in r. act. l. 2. C. Quor. bon. l. 2. de prec. l. 1. §. 1. 3. qu. leg. cum l. 27. §. 3. de R. V. l. 1. §. 2. 3. 4. uti poss. Item l. 1. §. f. de prec. l. 1. de migr. l. 1. §. 36. 42. l. 7. unde vi l. 1. §. 3. Ne vis fiat ei q. 1. poss. m.

Ad §. 4. 6.

9. Ei qui vi dejectus est interdictum uti possidetis dari quidam contendunt, sed contrà manifestam Iuris rationem.

I. Nam cum separata sint interdicta, quæ retinendæ & recuperandæ possessionis causa indulgentur ac specie quidem differant, non magis ea possunt concurrere, quam quæ firma discrepant unum esse, quod sec. Philosophos impossibile. II. Interdictum uti possidetis retinendæ poss. est, l. 3. §. f. de interd. §. 4. h. l. 1. §. 1. uti poss. Proinde amissæ possessione dari neque arg. l. 5. de usurp. & usuc. III. Prohibitorium est idem d. l. 1. §. 1. quo Prætor vetet vim fieri sine visio possidenti §. 1. 3. h. t. Quorsum verò prohibitio ista postquam vis jam facta & per eam ablata possessio? IV. Proponitur idem post interd. unde vi jam datum, h. e. recuperata possessione, ne ea deum turbetur d. l. 1. §. 4. ne vis fiat, denuò d. §. 1. 3. h. t. Præposterè itaque intentetur ante quam quis possidere rursus caperit, ac serum auxilium post vulneratam causam. V. Is qui dejectus est amisit possessionem l. 1. §. 27. unde vi. ac desit jam possidere, d. l. 1. §. 24. 45. Nmg. de tuenda sed recuperanda eadem eundem laborare convenit. VI. Qui dejectus jam possidet, cum & ipsi interdictum detur, si ab alio rursus dejectus sit d. l. 1. §. 30. unde vi, quod interd. recuperandæ poss. est d. l. 1. §. 1. unde & desinit idem possidere d. l. 1. §. 28. 37. Quare nec dejecto interdictum retinendæ uti possidetis competere po-

tere potest, ne duo possessores simul ejusdem rei statuatur con-
 trari l. 3. §. 4. de acq. v. am. poll. l. 5. §. f. Commod &c. VII.
 Ei qui d. jecit non ob defectum possessionis contra defectum
 negatur interdictum uti possidetis l. 1. §. fin. uti poss. Sed
 quia ab eo ut possidet d. §. f. VIII. Denique interdictum
 uti possidetis eo sine datur, ne alius possideat vel possidere in-
 cipiat l. 3. §. 3. uti poss. tuereturq, cum qui habet ne amittat
 possessionem l. 1. §. 4. cod. Frustrum itaque ne dicam ineptè de-
 cernatur ei, cujus possessio jam ad alium translata: Ac na-
 turaliter quidem harum rerum pugna est, ut idem agat de a-
 missa ac servanda possessione, ut eadem possessio amissa ac non
 amissa dicatur.

Ad §. fin. de pen. tem. lit.

10. In jus vocatio initium est judicii instituendi, litis
 contestatio instituti.

Ita conciliandus §. h. n. l. 10 §. 11. de pet. her. l. 2. de naut.
 fæn. cum l. 15. Rem rat. hab. Nov. 112. c. 3. §. 1. l. 25. de R.
 V. l. 57. de solut. l. 16. de duob. reis junct. l. 9. §. V. O. l. 75.
 de V. S. j. l. 31. de reb. cred. Quibus alioqui suis apertè tra-
 ditum a lite contestata inchoari ipsum judicium, pariterq, hac
 cedere, ut judicium accipi & lis contestari censeantur. Inte-
 rum verum esse arl. itramur, litis contestationem non coram Prae-
 tore, sed iudice dato olim factam ut pluribus disputavimus,
 1. Annot. 23 quibus addi volumus in vicem confirmationis.

I. Potuisse & actionis genus edi atque adeò eam ipsum e-
 ditionem postulari apud iudicem datum seu pedaneum l. 33. de
 jud. Nunc enim ergo mox accepto iudice lis contestata videri
 possit, quando non nisi ante judicium captum edi possent ac so-
 lerent actiones l. 1. 3 & t. r. C. de edend. II. Eodem facit
 quod usu fori Romani dilatoria excepti nes ante litem conte-
 statam proponi necesse erat, l. pen. & ult. C. de except. utiq,
 quæ judicium ipsum interdum differens ut si quis in iudicem
 non consensisset d. l. 33. de jud. aut adversario quid objecisset
 iisvè qui pro eo intervenient t. r. C. Qui leg. pers. st. in jud.

h. l. 23. Rem tat. hab. & simill. *Has verò controversias non apud Pretorem, sed iudices datos agitasque fuisse indubium.* III. Denique contestationem demum perfectam fuisse post narrationem propositam & contradictionem objectam in qualicunque iudicio maiore vel minore. sec. l. 14. §. 1. C. de jud. concludimus.

11. Pena non impetrata veniæ in personis exceptis etiam hodie legitimum habet usum.

§. h. n. l. 2. 3. 4. t. t. de in jus voc. facit l. 27. C. de testam. l. 37. C. de appell. Et confirmat usus. Nam etsi nonnihil ordo iudiciorum sit commutatus ac fere nemo sine iudicis permisso vocari in jus soleat, videmus tamen aliter atque aliter passim id observari. In inferioribus plene tribunalibus viatoribus non ad singula recurrendum ad suos, qui præsent jurisdictioni, sed semel id iis injunctum, ut provocantibus suos adversarios morem gerant: In superioribus Libellis supplices magis eo receptum de Jurisdictione & causa o' iter cognoscat. Index atque item adversarius sec. l. 5. de jud. l. 1. & Auth. offeratur. C. de lit. cont. Illud tamen facilius admittimus, olim in jus vocationem privatis quoq; permissam, ut obtorto collo in jus ambulare juberent: confer l. 21. de in jus voc. l. 130. de R. I. l. 5. §. 1. Qui satisf. cog. l. 4. §. 4. 6. de damn. infect. l. 3. ad L. Iul. de vi publ. l. 9. de V. S.

De Publ. jud.

12. Publica judicia inde appellata sunt, quod eorum executio populo plerunque detur.

§. 1. h. t. §. 3. 3. de susp. tut. l. 1. §. 9. D. eod. l. 6. in f. ad l. fab. de plag l. 30. §. 1. ad l. Corn. de fals. l. 51. §. 1. ad l. Aq. l. 4. §. 1. C. de her. & in un. l. 30. §. 3. de iur. jur. l. 45. §. 1. de procur. Neque aliud traditur in l. 1. ff. h. t. cum eo loco IC. non tam rationem vocum seu deducti nis reddat, sed tantum describat, quamam illi sint, quæ publicorum iudiciorum nomine veniant. Verumq; verò rectum; Nam & ex legibus descendere illa & eorum executioni imp. licam factam agnos-

scimus

scimus. Alias verum est? & privata judicia ex legibus esse, l. 1. ad l. Aq. Princ. 3. de perp. & temp. act. pr. 3. de bon. poss. & simil.

Ad §. 4.

13. Num adulterium ex l. Iulia semper fuerit capitale aut saltem gladii? pena coercitum? Subsist.

Lips. ad 4. Tac. Dicam verè, inquit, parum certa res est. Pro affirm. faciunt § h. n. l. 18. C. de transf. l. 9. C. ad l. Iul. de ad. l. 1. de off. ej. cui mand. est jur. junct. l. 3. de jurisd. l. 6. 11. de off. Proc. Apul. metam. 9. Tac. 2. 3. 4. Juven. Satyr. 2. Ov. de pont. el. 8. Pro negativa l. 5. de quast. l. 13. de his. q. ut in d. au. l. 18. de test. l. 20. §. 6. q. test. fac. p. l. 37. §. 1. de min. l. 29. §. 1. ad l. Iul. de ad. l. 2. §. 3. de his q. not. inf. Paul. 2. sent. 27. Planè exempla, quæ hinc inde asseruntur, tam varia, ut variasse Principes nec dubitari quidem debeat. Juris novi definitio satis aperta in l. 30. ad fin. C. ad l. Iul. de ad. congrua divine. Dent. 22. 22, ad quam revocatum quodq. est vetus Saxonicum v. Novel. l. Aug. p. 4. const. 19. Ut mirandum sit scdissimum crimen alicubi, vellem apud hostes nostros 50. fl. summa aestimatum.

Ad §. 9.

14. Qui pecuniam publicam furati sunt peculatus tenentur: an & qui civitatis?

a) §. h. 9. l. 1. 4. pr. ad l. Iul. pec. b) *Dubitationem facit l. 81. de furt. in qua furtum committi pecunia civitati subrepta responsur: cui consentit quod alius Civitates privatorum vice consentur l. 15. 16. de V. S. eorumque jure utuntur l. 1. §. 4. de Æd. ed. l. 15. ad SC. Maced. l. 2. C. de Iur. reip. l. 20. ad Municip. l. 12. Quib. Mod. pign. v. hyp. solv. Contra in l. 4. §. f. ad l. Iul. pec. scriptum, Etiam re civitati subrepta peculatus admitti, quo pertinet et quod alias publica dicuntur quæ civitatum d. l. 15. de V. S. l. 38. de neg. g. l. pen. de bon. aut jud. poss. Quid consilij aut contiliationis? An istud sec. verba legis Iul. hoc ex constitutionibus verum v. D. Goth. in d. l. 4. §. f.*

An.

An illud in pec. hoc in re? An illi in quavis, huic in civitate Romana locus, v. Goth. lb. An illud sec. verbi proprietatem, hoc abusive sec. d. l. 15. de V. S. & recep. nm? An denique inter ea que in patrimonio civis uti & quæ in usu quasi publico & communi distinguemus? In istis plane & alibi futurum fieri dicitur Vlp. l. 31. §. 1. de furt. in quæ omnes civitates ac respublicas eodem loco habet et cum Societatibus conjungit. Quocirca minus probari potest distinctio illa, Civitates privatorum vice esse respectu Reip. Rom. non item privatorum: quippe quæ alioqui & cum ll. 5. allatis pugnet. Verum in his quæ ad usum ac tuitionem municipii seu civis uti pertinent d. l. 4. §. f. d. l. 38. de N. G. & similes rectius admitti poterunt, facit l. pen. Ad l. Iul. Majest.

C O R O L L

1. De criminibus sanguinis pœnam ingerentibus transigere non est prohibitum, de cæteris sic. l. 18. C. de trans.

2. An igitur de crimine læsæ majestatis licebit? Neg.

3. An de parricidio? Nusquam hoc vetitum.

4. An de membri abscissione de qua. Nov. 134. c. ult? Neg.

Corona Sapientiæ Timor Domini.



QVÆSTIONVM ILLVSTR.

sive

ANNOTATIONVM

SELECTARVM,

Quibus varia juris civ. loca illustrantur
aut emendantur,

DIATYPOSIS

AVTHORE

TIMÆO FABRO IC.



LVGD. BATAV.

Apud LVDOV. ELZE
virium. Anno 1615.

QUESTIONS IN LIT.

185

ANNOTATIONVM

SELECTARVM

Quibus continetur selectio

et collectio

DIVINORVM

SCRIPTVRARVM

JOHANNIS FABRI IC.



LIBR. BIBL.

JOH. FABRI IC.

ANNO 1617.

I.

Tribonianum Atheum fuisse vulgò creditur: At isto nihil mihi improbabilius. Vestigia pietatis quâ Iustiniani, quâ illius quam multa? quàm obvia? quàm illustria in ijs, quæ extant, Iuris veteris novique libris? Ipsa initia illorum & Constitutionû multarum aliud clamant & convincunt. *In nomine*, inquit, *Domini nostri Iesu Christi: id. proam. Instit. & l. 1. 2. 3. C. De vet. jur. enucl.* Quasi nominatim hic inculcans, Recedat ab injustitia quisquis nominat nomen Domini 2. *Tim. 2. 19.* Planè Pontifex non ità auspicatur Decretales, ait *loh. fab. ad rub. d. proam.*

II.

In hæreticos an ferro flammaque animadverti possit Theologi æquè ac Iurisperiti disceptant. Certè cum punitio hic penè tota solius Dei, & plerumque qui non nisi studio regni Dei per semitas ingrediuntur, errentque magis quam blasphemant tales reputentur, Negativam tutiorem arbitramur. Quin non sic Iure nostro sancitum, non usu receptum, non sic ab orthodoxa antiquitate saxitum sit minus dubitamus. Locustarû hoc potius, quibus impositus Angelus Abyssî, Abaddon, ἀπολλων 1. Exterminans, Perdèns. *Apoc. 9. 2. & seqq.* Proprium hoc Babylonis magnæ & septicollis, ut in ea inveniat sanguis omnium Prophetarum & Sanctorum, qui mactati sunt in terra. *Apoc. 18. v. ult.*

III.

Interim & qui hæretici ne ipsi quidem eorum Iudices assecuti plerumque. Neque enim ex doctrina magis, quam & moribus & instituto æstimandi. Multaq; requiruntur ut tales sint, multa excusant, ne sint. Neq; eos, qui summâ fidei symbolo Apostolico cõprehensâ, & Niceno, Athanasiano, Ephesinò, Chalcedonenli expositam ac *l. 3. 6. 6. 7. C.*

De summ. Trin. & fid. Cathol. repetitam amplectuntur: Vel qui in his quoque mysterijs non nisi cum Scriptura sacra loqui amant tales taliterve judicari, quia Antichristum magnum, ejusque traditiones & commenta contra, extra Scripturam non recipiunt, calidū & periculosum nimis.

IV.

Neque enim notis ijs satis affabrè depinguntur quas nuper concessit vir magnus, si Verbum ac legem Domini sic rimaretur ut humanas. Ut illo quod alienius, Negative Christianos dici debere, non affirmative, quia pleraque in fædere Divino non sancita, negitemus: porro negative Christianum esse non aliud esse, quam omnino non Christianum esse. Erratis nescientes Scripturas & virtutem Dei. Prima Christianismi notio est Abnegatio: *Illuxit enim gratia illa Dei salutifera quibus vis hominibus, Erudiens nos ut abnegata impietate & mundanis cupiditatibus sapienter, piè & iuste vivamus in presenti seculo. Tit. 2. 11. 12 & Salvator quid? Si quis vult ponè me sequi, abneget se ipsum, Math. 16. 24.*

V.

Sed nec altera ista hærescos nota sælicius nobis affigitur, Vocationis defectus. Arrius, Nestorius, Samosatenus, Eutyches quantum hinc præsidij ad defensionem suam inveniant, quos constat legitima ordinatione Presbyteros & Episcopos fuisse. falsus itaque hic lapis auro examinando. Lutherus, & qui eodem tempore illum tamen nesciens, opus Domini occæpit Zuinglius ad pascendum populum jam antè vocati, si functionem communè spectes. Si reformationem, cur non extraordinarium hic aliquid agnoscas. O si tibi unquam perpenſa, si illapſa Vox è calo (an non præter ordinem? an extripode Capitolino?) dicens *Exite ex ea populus meus, ne participes sitis peccatorum eius, & ex plagis eius ne accipiatis Apoc. 18. 4.*

VI.

VI.

Tum illa, Ecclesiæ, Conciliorum, Sedis Apostolicæ, Patrum contemptus in criminum criminatlonumque vicē nobis impinguntur injustē. Quis enim vitio nobis vertat si Ecclesiam, quam adulteratum ære multo aurum abscondere convincimus, ac defæcare satagimus, probæ monetæ loco non admittimus? Veram interim sponso orhantes non partem ejus unicam in arce S. Angeli decretoriam, aut in reliquis, terrę partibus decertatē supra illum extollētes. Cōcilia, Patres pariter veneramur, aut magis, quā inimici nostri, qui hactenus utrosq; sequuntur, quamdiu cum scriptura sacra, principijs Philosophiæ, & Placitis Pontificijs congruunt. Sedem Apostolicam cum horrore intuebimur, donec in ea, ceu templo Dei, sedebit Meretrix, cum qua scortantur Reges terræ, *Apoc. 17. & 18.* filius ille perditionis 2. *Theff. 2. 3. 4.* Quin dato nobis sedem aliam, in qua tātum nefandæ impuritatis, Superbię, Simoniæ, Avaritię, Impietatis denique & diabolicarum artium regnarit! Et hic nobis Sanctitatem suam à Domino depositam persuadeas, vide *Apologiam Maximi Regis pro iuram. fidelitatis, & Mysterium Magni illius Plessæi*, quibus Deus O. M. animos annosq; addat cōtra hostes suos.

VII.

Tantundem statuendum de cæteris, Studio Novitatis, Spiritu dissensionis, contentionis, maledicentiæ, procacitatis, irrisionis & calumniæ. Per meram hæc calumniā aspergi, quā adversarios, nec ad doctrinam, quæ alioqui sancta & Verbo Domini sancita, valde pertinere manifestum. Num tales istæ deprehensæ, quas immolastis, animæ? Qui & lingua exsecta aliquādo Chāb. locuti? Babilō illa magna, quæ dicit, Sedeo regina, nec sum vidua, nec luctū videbō, cadet *Apoc. 18.* Et cum cadet novum non erit? Et qui dabunt ei luctū, cruciatū, novi nihil tentabunt, facient?

facient? nihil superindicient? nihil imprecabuntur. Quin
scortatorum mercatorumq; terra tunc erit lugere, flere,
plangere, *Apoc. d. c. 18.*

VIII.

Porro de spiritu dissensionis, contentionis, defectu mi-
raculorum quam apposite? Nunquid non Ecclesiis pro-
priè dictum, Oportet *inter vos* hæreses esse, ut qui probati
sunt in manifesti hiant *inter vos* 1. Cor. 11. 19. Nunquid miru
nostras ad Apostolicum ferè exemplum restitutas primi-
tus, iisdem laborare malis, quibus istæ ab Apostolis pri-
mum institutæ? Nunquid non extrema tempora præcau-
tionem & tesseram manifestariam de falsis miraculis ha-
bent, promissionem de veris nullam? Nunquid non Au-
gust. ipse *lib. 22. De civit. Dei c. 9.* ignorare se authorem di-
sertè profitetur? Nunquid non ad Idola ea hodie referri
videmus, quando homines facultate & mandato omni de-
stitui agnoscunt. 2. *Thess. 2. 9. ss. Apoc. 16. 14. vide Dissertat.*
cont. Lips. de idol. batt.

IX.

Denique ad principia revocamur, ad Lutherum. Illum
ab Odio Dei, argumentis Satanae doctrinam suam incho-
asse, addidicisse. Quali verò nullos. ante hunc laudemus
authores sectæ nostræ Bohemos, Vallenſes, *vid. orat. We-*
sembecij, Patres, consule *Symphoniam Catholicam Polani*, A-
postolos, Christum & Prophetas. Tum ille nusquam se cū
aspectabili Dæmone colluctatum, sed hunc interna qua-
dam & gravi conscientia tentatione adortum iam rectius
sentientem, *Hicce 101 annis missam celebraſti, panem & vinum*
inſtar Dei adorandum offerentiſti: Nunc tamen noſſi creaturam
non Deum fuiſſe: Hinc conſeſcra idololatRIA & tu in causa fuiſti.
Agnovit cum Paulo imprudentia commiſſum & vicit per
gratiam Dei. Si tentari à Satana, itaque adco inſtrui hor-
rendum, vae omnibus filiis lucis. Patri Ignatio illum cum
letitia apparuiſſe credi volunt Diſcipuli ejus: Et eidem
nimia

nimia molis calculum excisum quis scisset, nisi Medici
fures propalassent? sed hæc omnia plenius executus Iaco-
bus Lectius *lib. 2. præscript.* lactæ orationis, doctrinæ &
Prudentiæ laude notissimus, Lumē ille Gallia: suæ ne quid
addam.

X.

Leg. inter claras, 8. C. De summ. Trinit. Et fid. Cathol. suspe-
xerunt jampridem viri docti, & merito. Undequaque
fraus se effert, & si vera sunt, quæ nostri colligunt, doli cō-
probandi indicia, satis convicta est. Expende Homines,
Rem, Tempora, Scriptionem totam. A manu eadem esse
liquido deprehendes, à qua reliquæ istæ supposititiæ Pō-
tificum Epistolæ, quarum jam patronos ipsos pudet. Quā
verò ineptiant, qui Primatum aut Principatum Pontificis
hodiernū indè evincant, multa ostendūt. Archiepiscopus
vocatur & Patriarcha urbis (non orbis, non æcumenicus, ut
in inscrip. l. 7. Constantinopolitanus, non universalis, ut *in*
Nov. 92. idem) Romæ. Præmittit nomen, titulos Imp. Ipse
obsecrat Imperatorem, non imperat. Hei quantum muta-
tus ab illo Hectore? Quam appositè ad hypocrisim Inqui-
sitorum nostri temporis, quando pro damnatis devotif-
que jam igni deprecantur Crocodili.

XI.

Iudicem secundum veritatem judicare, ac pro veritate
haberi rem iudicatam in confesso est. Sed latet illa sæpè
in Democriti puteo abdita, & laborat vi, fraudibus, ten-
diculis falsi pressa, circumfessa, Conscio quoque interdū
ipso Iudice. Hinc confictus, Acta probataque prævalere,
an conscientiam illius æquum sit. Illa potiora habent ple-
rique nostrum & ab ea parte fere Canonistæ. Hanc meli-
ores jubent sequi. Aut ut potius Iudex ne sis: Vel ad Re-
gem referri, ut nuper Rex Platonius. Sed nunquid rei
explicandæ ratio alia cōmodior: Vt redarguat, vincat,
confutet

confutet acta probataque antequam judicet: Neque ante inquirendi interrogandique finem faciat, quam actorum errores, fraudes, aut captiones actorum fide discussit. Hæc siquidem plena demum inquisitio, quæ iudicibus præscripta in, l. 9. C. De iudic. in qua ipsi nihil deesse bona fide arbitrantur, secus a. si non in ea acquiescant & cur acquiescere non debeant, iustissima, ratione vincuntur.

XII.

Actionem Alteri per extraneam personam acquiri non posse infinita Iuris nostri loca demonstrant. v. §. 4. 18. De inut. stipul. l. quo tutela. 73. §. fin. De Reg. jur. l. quacunque. 11. De O. & A. At quid ita; cum res iniquitatis nihil habeat; in persona rei, qui non nisi sua voluntate obligetur, l. 5. C. eod? Parte autem altera multa occurrat utilitas, subinde & necessitas postulet ut per alium frant, quibus superesse non liceat nobis. l. 1. §. 2. De procur. Fidem utique servari usquequaque conveniat l. 1. De pact. l. 20. C. de transact? An quia hoc Iuri civili satius visum? An quia prima Prudentia procuratores non agnovit? An quia non aliter concessum aliis conditionem meliorem quis faciat, quam citra alterius detrimentum? An quia non alio fine inventi sunt contractus, quam ut sibi quisque acquirat? An quia naturalis ratio contractuum inter partes negotium geri desiderat? quod utrumque eodem fere redit, & vero proximum est.

XIII.

Hoc de ratione ambigui non nihil, Res ipsa multo plus habet perplexitatis. Quæritur enim I. An non ad directam actionem totum hoc revocandum, Utilem tamen plerumque acquiri ut in l. pen. C. Ad exhib. l. 3. C. De donat. q. sub mod. l. Seja. 45. Solut. Mar. l. 11. 21. De præsc. verb. & in fact. act. ac simil. Habet hæc circumscriptio assertores, sed non Iureconsultos, qui ubi in hanc difficultatem impinguntur.

tur, sollicitè caveant, ne id videantur admittere, ut in *l. 3. Quod vi aut clam. l. si quis 24. §. mora. 2. De Vsur.* Nec item Impp. quorum sanctiones sunt Per procuratorem *l. 1. C. Per qu. pers. cuique, ac. Maritum l. mulum 6. C. Si quis alt. v. sib. Patrem, Avū l. 4. De pact. conv. l. si genero 26. C. De Iur. dot. actionem nullam quæri, etsi id agatur, non illis prohibente jure, Nec sibi cessante voluntate.*

XIV.

Saltem inter conjunctas personas rigorem istum temperare quidam tentarunt ex *l. Publia. 26. Depof. l. cum quis. 37. §. codicillis. 5. De legat. 3. d. l. Gaius. 45. Sol. Mas.* Verū & hic nimis *l. 7. C. De pact. conv. d. l. 26. C. De Iur. dot. l. 6. C. Si q. alt. v. sib. l. debitor. 59. §. f. Ad SC. Treb. reclamant.* Et d. *l. publia. 26. Dep.* aut de fideicommissio est *sec. l. si pecunia. 77. De Leg. 1. l. 3. §. 1. 2. De lib. legat. aut de donatione mortis causa sec. l. mortis. 18. §. Titia. 2. De donat. Mort. caus. aut mādato donādi animo adjecto sec. l. hoc iure. 19. §. si quis. 3. De donat.* quamvis illud, istud magis probabile:

XV.

Quid ergo? an d. *l. Gaius. 45. Sol. matrim.* Triboniano ascribemus, qui Impp. rescripta & æquitatem secutus laxiori quadam via, Veterum Ictorum responsa subinde immutarit. Esto, sed peccatum hic nullum, neque ulla admodum infcitia.

XVI.

Nam cum dotem pro muliere datam ejus mox fieri cōstiterit, quantum abest quominus instar procuratoris habeatur in stipulatione Avus maternus, qui dedit? quique nepti primum, sibi deindè tantum caverit: d. *l. Gaius. pr.* Si autem procuratori præsentis fuerit cautum, maximè in re ejus utilem ex stipulatu actionem competere domino, nemo ambigit. *l. si procuratori. 79 De Verb. oblig. l. quod pro-*

XVII.

Idem penè censuerim de sententia §. si quis. 2. l. quodcumque. 45. De Verb. oblig. Si Pater filiae post mortem suā dari stipuletur, utilem filiae actionem competere, licet ei heres non existat, Cur non enim donationem hic agnoscamus, ubi non obligationis causa filiam personam applicari, ut in l. cum quis. 56. §. qui sibi. 2. & seq. eod. sit. sed donationis potius gratia adiectam conditio mortis indicat & affectio personarum persuadet. In liberorum autem personis nonnihil hic à communi juris regula deflectendum ob causas.

XVIII.

Fidentius hoc ipsum defendero ad justam l. si cum venderet. 13. De pignor. act. explicationem. Re ita à creditore distracta, ut liceret debitori eam recipere soluta pecunia, vindicationem nō tantum sed & in factum actionem debitorem intendere posse disputat Ictus d. l. Vtramque ideò quia pactū, & quid actū sit, non satis apertum. Recipimus enim & quod nostrum permansit, & quod alienatum ad nos redit. Illam itaque priori isto casu admittit, hanc altero: Neutram ex pacto, sed propter illud utramque. Deniq; non hic acquiritur per creditorem debitori quicquam, sed si quid tale hic statuendum est, non nisi de conservando ejus jure satagit. In hac autem parte faciliores fuisse & veteres legum conditores non est puto, qui ambigat.

XIX.

Nunquamne igitur per extraneum personam actio acquiritur? nec si in re domini stipulatus sit, ut in d. l. quod procurat. 68. De procur. nec quidem si præsens sit ille sec. d. l. si procurator. 79. De V. O? Penè est ut utrobique adhuc negem. Nam utilis actio, quæ hac in specie competet, sec. d. l. proc. 79. ad earum ordinem quæ dari, non quæri solent referri

referri potest l. 3. 4. *Rem pup. salu. for. l. 1. l. 5. §. 1. De instit. act.* Ac ne in illa hoc admittamus, vetat natura stipulationis, quam inter absentes valere juris ordo non patitur l. 3. C. *De inut. stipul.*

XX.

Illud excepero, si procurator præsentis stipuletur, absentis a. & aliter cōtrahat cum eo, qui non fidem, non personam ejus, sed domini spectet. Hæc siquidem contēplatio facit, ut vix quidquā videatur à procuratore præstari præter ministerium. Quod cum intervenit non alium nobis, sed nos per alium acquirere dicemur, ut in d. l. *si quis. 24. §. 2. De Fur. & fruct. l. 3. Quod vi aut d. l. & licet. 15. De constit. pecun. fac. l. 1. §. fin. De contrah. emt. l. 1. Mandat. & simil.*

XXI.

Atque hoc ipsum sæpenumerò per interpretationem inducitur, ne quid iniqui subsequatur, aut quia hoc equius melius ut in d. l. *Et licet 15. De constit. pec.* Itemque in l. *res qua. 54. De Iur. dot.* Si maritus ex dotali pecunia rem cōparaverit, ut & vice mutua si ex lapidicinis dotalis fundi lapidem aut arborem, qui in fructu non esset vēdiderit, hinc nummi, istic res dotales censentur l. *si ex lapidiciuis. 54. D. eod. tit.* Quod idem pluribus quoque alijs locis repetitum, ut in l. *si sum dotem. 22. §. fin. Sol. Mat. l. siue generalis. 61. l. Proculus. 67. De Iur. dot.* Neque igitur causæ quid fuit, cur in d. l. *res qua. 54.* aliud quam ut voluntate mulieris emtio peragatur, desideraretur.

XXII.

Hoc filum denique secuti labyrinthum disceptationis alterius, Ecquādo res procuratori tradita ex causa emtionis aut qua simili domino acquiratur. Variè hic leges loqui planissimum est, confer l. *si mihi. 13. De donat. l. si procurator. 13. l. per servum. 37. §. fin. l. res mandatu. 59. De acq. rer.*

dom. l. 1. §. per procur. 20. De acq. vel am. poss. l. 1. 8. C. cod.
Interest nempè cum domino rem sibi esse intelligat venditor, ut donator maximè, an cum procuratore. Et in hoc ipso refert, tacite an expressum aliud agat.

XXIII.

Quin & ulterius an porrigi hoc possit videamus. Desperata quibuldam est antinomia inter *l. rogasti. 11. De reb. cred. & l. qui negotia. 34. Mandat.* Non repetam aut refutè, quæ alij attulere. Si verò ad hæc principia revocantur, conciliationis spes manifesta se offert. Si, inquâ, *d. l. 11. ad eū* referatur qui nomine creditoris lancem vendiderit, pretium acceperit, quod porro pro credito retinuerit: Econtrâ *d. l. 34. ad illum*, qui non ministerij cuiusdam specie, sed simpliciter aut sua fide rem distraxerit.

XXIV.

Tentarem simile quid in *l. singularia. 15. De reb. cred.* qua parte eadem pugnat cum *d. l. qui negotia. 34. Mand.* Cum ex mandati causa pecunia debetur, inspectionem mereatur, ante convenerit de credito, an postquam jam exacta est: Et amplius quo animo eadem accepta numerataque. Tolli hac ratione difficultas potest: an debeat subsisto.

XXV.

Planè non nisi altero modo satis defendi est, quod in *l. servum. 49. Mandat.* cum qui mandatu alterius vendiderit de eviutione teneri, ac si suam vendiderit vindicare non posse. Neque enim ratio aliundè repetenda quam ex persona emtoris, qui cum fidem procuratoris ejusque personâ intuitus sit, decipi non debeat. Haberèt alioquin non leve argumentum vindicandæ rei mandatarius, qui obtendat errantem neminem rem suam amittere *l. si procurator. 35. De acq. rer. dom. l. et si 15. §. fin. De contrah. emt.*

XXVI.

Sed istud gravius mihi digestu, quod in *§. faber. ult. l. inter.*

inter. 26. Mandat. Paulus respondit, Mandatorem non præstaturum, nisi si, posteaquam amicus ejus mandatu emisset, sine dolo malo ejusdem vitium servus accepisset. Quid enim si culpa? cur hæc minus in eo, qui emit & amplius fabricam docuit h.e. rem novam injussu caput, quã reliquis mandatarijs, à quibus & diligentiam requiri constat, desideretur, Ac si dolus ejus intervenerit nulla ratio patitur, ut cibaria & mercedē consequatur, ut *in fine* subjicere idem visus.

XXVII.

Facilius mentem I Cti assequor in *§. sed cum servus. 7. d. l. 26.* Cum servus, quem mandatu meo emerat, furtum tibi fecerit, mandati actione consecuturum, ut servus noxæ tibi dedatur, *si tamen sine culpa tuâ id acciderit.* Emendatione hic opus putavit Vir acutissimus, quasi vix sit ut sine culpa furtum fiat *l. cum duobus. § 2. §. damna. 3. Pro soc.* Sed hoc de domestico dici minus potest: ac non frustrâ est in contractibus depositi, cōmodati, locati & cæteris similibus hoc pactum, *ne facias furem servum meum, neve ita negligas ut fur fiat.*

XXVIII.

Non is sum, quem in interpretatione *l. si mandavero. 22. §. si mandaverim. §. Mand.* desiderat Clarissimus ille D. Gothofredus edit. priori. Nec item ille, qui quæ Ipse summo ingenio in postremis notis hic attulit, satis assequar. Pervidere tamen mihi videor, si ad servum tota referatur oratio, scrupuli minus aut nihil superfore. Quasi id scripserit IC. sive idem servus, cui mandavero, acceptam tulerit pecuniam, sive ab eo alius servus tuus acceperit de peculio, non liberari me. Semper enim nummos tuos acceperis.

XXIX.

Ex mand. fæn. personæ certæ oblig. nasci Dd. statuunt. Sed hoc durius esse suprà judicavimus, neque nunc aliter admittimus quam si expressum id mandatarius egerit,

dixerit non facturum se, nisi si mandatum hoc ipsi.

XXX.

Societate ita contracta ut alter operam alter pecuniam conferret, agitari solet, pecunia casu amissa ad utriusq; periculum redundare an debeat, an verò illi perierit, à quo collata est. Alij in hanc, Alij in illam controversiæ partem incertis opinionum flexibus inclinant; vide *Andr. Fachin. 2. Controv. 95.* Media autem via rectior ut dispiciatur anne opera æquivalet pecuniæ per se, an utilitati ejus solum.

XXXI.

Transigere vel pacisci de crimine capitali, excepto adulterio, non esse prohibitum *l. transigere. 13. C. de transact. l. 1. §. 3. De calumn.* inter omnes penè convenit. Ita quoque id accipi solet, quasi cuivis accusatori quavis accusatione instituta id permissum sit. At hoc si quidquā aliud præter legum mentem, præter rationem, ususque adeò cōmunis experimentum inductum esse etiamdum mihi persuadeo. De crimine lex patitur (non prohibendo) transigere vel pacisci, non de accusatione. De hac naturaliter nec potest transigi; pacisci quoque vetitum legibus, nedum usu cōprobatum.

XXXII.

○ Inscriptionis necessitas introducta in publicis judicijs non tam ideò, ne quis temerè vagetur aut ludat cū famæ & salutis alienæ periculo, ut nostri ferè ad Rubric D: & C. *De accus. & inser.* Sed magis, ne facile circumvenirentur innocentes. Eandem causam fuisse cur Romani, cum initio de condemnatis ultimum supplicium sumerēt, postea ubi Respublica adolevit & multitudine Civium factiones valere, exsilium damnatis permisere, ut verbis utar *Sallustij.* Vnde simul colligitur sententia & vis Veteris interdictionis, aqua & igni. Mortem enim verbis denuntiabant;

ibant, re ipsa nullam ejus necessitatem imponentes, si abire
aliò mallet.

XXXIII.

In eo quoque falli videmus plerosque, quod in-
scriptionis perpetuam conditionem fuisse statuunt talio-
nem aut periculum intentatæ pænæ, si non obtinuisset ac-
culatio. *l. pen. De prævar. l. 1. Ad SC. Turpill.* Neque leges,
neque mores veterum id ferunt. Novis autem legibus
similitudinem supplicij sancitam non est incertum. Cæ-
terū ut has ipsas usus non leviter arguit & commutavit,
itā olim alibi, quā in *l. Concilia de falso usitatum fuisse*
discrimen hoc tale, inficiari penè ausim.

XXXIV.

Antichresin velamentum usurarum uti esset receptam
apparet, *arg. l. 11. §. 1. De pign. & hyp. l. 1. 2. C. De pignor. act. l.*
14. 17. C. De Usur. modumque legitimum excedere posse
propter incertum fructuum proventum. *d. l. 14. 17.* Si ta-
men duplum communis redditus illa excedat, non minus
improbanda quā in *l. Julianus. 13. §. idem. 26. De act. emt.*
exinde colligit IC. in fraudem constitutionum de justa
usurarum quantitate adjectum hoc pactum, ut emtor du-
plum præstet, non soluto ad diem pretio. Sed & cum rerū
immobilium fructus, usuram pecuniariam haudquaquam
æquare soleant etsi infra duplum antichresios pactio cō-
sistat, æstimandum tamen erit judici, an non ad legis cō-
missoriæ acerbiter in pignoribus improbatæ, *l. ult. 6.*
De pact. pign. proximè accedat. XXXV.

Si antichresis facta sit, inductusque creditor in posses-
sionem eandem amiserit, in factum actione uti solet. *sec. d.*
l. 11. §. 2. De pignor. & hypoth. At cur non hypothecaria?
An quia hypotheca nō est, tradita possessione, antichresis?
Nec pignus, quod propriè rei mobilis constitui plerique
putant *arg. l. plebs. 238. §. pignus. 2. De Verb. Sign.* An quia
hypothecaria, quæ utilis & Servianæ actionis imitatione
inducta,

inducta, non nisi in factum subsidiariam admittat? An quia in antichresi nulla de distrahendo pactio, sed tantum ut creditor utatur, fruatur.

XXXVI.

Cedere tamen hanc ipsam in factum actionem pro vindicatione res ipsa docet, *arg. d. l. 11. §. 1. inf. l. si fundus. 16. §. in vindicat. 3. eod. tit. §. serviana. 7. De action.* Sed & cur hoc ipso ex loco convinci non possit receptissima nostrorum assertio, Actionem in factum semper in personam esse? Tenorem ejus in multis & varijs juris articulis sæpè admissum esse Imperator indicat in *l. sancimus. 21. C. De sacros. eccles.* Neque minor interdum incertitudo de dominio, quàm de genere obligationis: & actionis introducendæ potestas utrobiq; eadem penes Prætorem. erit g. in rem actio subindè, cum in factum detinentis concipitur.

XXXVII.

Anomaliam hujusmodi animadvertere est in Pauliana actione, de qua *§. item si quis. 6. De action.* Hæc interdum sic datur, ut nihil nisi personales præstationes habere videatur: Interdum actionis in rem vim vicemque obtinet: Maxime bonis jam à creditoribus possessis. quod ad defensionem & explicationem *d. §. 6.* sufficere eleganter notavit D. Marcus à Lyclama Collega nuper meus, summus nunc Ordinum Franco-Belgij Delegatus, Juris publici administrandæque Reip. scientia non minus, quam docendi dicendique inter privatos peritia Illustris *vid. l. 7. membran. 49.*

XXXVIII.

Actiones in rem scriptas mixtam obtinere naturam Dd. ferè in *§. 20. De action.* commentantur. Nec video cur displicere id caperit hodiè: Aut cur minus hic iisdem vestigijs verum indagemus, quibus rem assecuti videmur in duplicibus actionibus *supr. disp. de action.* Verbi gr. Actio quod

quod metus causa, quam apertè ex delicto, facto? qua pre-
stationes quadrupli, personæque rei qui metū intulit, quā
propè ad causam earum, quæ in personā. Rursus quid di-
screpans illa habet ab ijs, quæ in rem, quoties contrā ex-
traneum datur rei recuperandæ nomine?

XXXIX.

In rem dici actiones, quod intentio actoris principali-
ter in rem dirigatur, quam suam esse, cōsequenter restitui
petat, docet §. 1. *De act.* Itaque creditum traditumque
hactenus. Pertinet n. distinctio tota ad modum formam-
que instituend. act. Tamē indè potius appellationis causam
repetendam conjicit doctissimus Faber 20. *Conject.* quia
res ipse quasi convenientur & in jus vocentur, ut in *l. Im-
per. 7. De publ. & vectig. l. denique. 19. De iur. fisc.* Atqui lex
ista utraque de jure extraordinario, adeoque interpretati-
onem istam fugit, si non evertit? Res n. quæ non extat
ut in *d. l. 19.* quomodo juris formula convenietur? Et res
alioqui incorporealis, quomodo? maximè in negatoria?

XXXX.

Tutelam vim dici, quia non sine violentiæ specie ho-
minibus liberis administratio rerum suarum auferatur
arg. l. 2. Si quis a par. manum. s. nondum capio. Habere eam
vim Tutores, non facere, palam est *l. 1. §. 1. De tut. §. 2. codi-
tis.* Tum quid hic auferri dixeris, ubi nec natura ipsa, nec
lex administrationem unquam collocavit?

XXXXI.

In *l. 3. §. 1. De tutel. Vers. Et ita definiemus:* nullā causa jubet,
ut Compositores potius inscitè interloqui, quam IC.
disceptare credamus. Quoties cum ætate, furor aliave
impotētia concurrit, cur nō istius potior habeatur ratio?
Hæc enim interim tolli curarique possunt, illam non nisi
certo curriculo expleri certum est. Atque istud si eveniat,
an non futurum ut tutore, curatore pupillus minorve de,

C

stituatur

ſtituatur, cui vitij reſpectu tantum conſultum? Nihil vero minus poteſtatis hic cūator habiturus, quando furioſus ſemper hic abſentis loco, *l. ubi. 124. §. ſin. De reg. iur.*

XXXXII.

Non tulit Imper. injuria rapiſmata in emancipationibus liberorum *l. p. ult. C. De emanc. lib.* Multo minus in ijs qui legitima auſpicantur & peragunt ſtudia indignos & peſſimos, imò magis ſerviles ludos & quorum effectus mera injuria eſt *l. 1. §. illud vero. 9. C. De vet. iur. enucl.* Potuit verò apertius aptiusque circumſcribere geſtus, quos vocant, Depoſitionum, quos fædo prolubio frequentari quondam & hic vidimus, & alibi videmus. Exue tandem hanc quoque barbariem Germania, quæ quaque animas meliori ſorte reformas.

XXXXIII.

Accuſſum non eo textu literaque uſum in cōcinnandis gloſſematis, quæ hodiè iſtis conjuncta, pluribus rerum locorumque collatis argumentis oſtèdi poteſt. Vnum tamen quod & erroris communis anſam præbuiſſe videtur. In *l. Pratoria. 7. De prat ſtip.* ſic allegat *l. promiſſor. 21. §. ſin. De conſt. pecun.* ſi ſatisdaturum ſe quis conſtituerit, pignora vel fidejussores det nō teneri. Vtrumq; falſum, leſtio, & ſententia. Vulgata n. quæ nūc eſt, in *d. §. ſin.* habet, *ſatisdaturum*, Florentina a. ſatisdaturū. Et qui conſtituerit ſatisdaturum non teneatur aliter? Imò vero ſi credimus IC. in *l. 3. De fideiuff.* Qui ſatisdare promiſit non aliter liberatur quam ſi idoneum reum dederit. Nec eſt Prætoriarum ſtipulationum hoc peculiare, ut Dd. noſtris ferè cenſent, ſed toties valet, quoties proprietatem ſermonis uſus juris aut ratio non informat.

XXXXIV.

Ex falſa hypotheſi veram theſin elicere ſi datur, dabo exemplum. In *l. generali. 32. §. filium. 1. De ijs. & uſufr. leg.*
Scævola

Scævola respondit, usumfructum ad eos pertinere, apud quos esset proprietas, h. e. non ad solam filiam superstitē. Idē explicuit Claudius ac cōfirmavit ratione illa, quod æquis partibus erant instituti. Hoc innuit, non videri matrem uni universum reliquisse usumfructum post mortē aviæ, cum pariter & æquo jure eos instituisset. Alioqui ususfructus invicem portionum hereditariarum datus diceretur, quod minus credibile. Verba itaque ista, *ita ut post obitum ejus ad liberos meos, aut ad eum, qui ex his viveret, pertineat*, otiosa magno ingenio Scævola judicavit: Interpretes contrā hinc colligunt, otiosa non esse hic, & in dubio aliquid operari debere verba testatorum, quod verum plerumque est, sed ex d. §. 1. minimè omnium elici potest.

XXXXV.

Florent. quoque scripturæ vitium fatigavit & fefellit viros sagacissimos in eadem, *l. generali. 32. §. filium. 1. De us. v. usufr. leg.* Nam cum in nota sua Claudius, Scævolæ responsum interpretans, ostendit, non credidisse ipsum usumfructum invicem (mutuò, reciproçè) portionum hereditariarum datum esse heredibus ipsis: Id sic acceperūt quasi in vicē (divisa voce) seu locū portionū dedisse testatricem I C. putasset. At hoc planè refragatur ipsi respōso.

XXXXVI.

Nunquam magis periclitari salus singulorum capit, quam cum impunè licuit cum telo esse hominis occidēdi causa: Neque usquam propius à morte absunt mortales, quam ubi ex quantitate vulnera æstimantur. Quantò nobis prudentiores Romani, quibus utrobique melior cautio. Illic namque pro cæso acceperunt & vindicarunt, quem mactandum quis destinasset *l. 1. §. 4. De Ad leg. Corn. de sicar.* Hic consiliū magis, quam factū spectarūt, ac pro homicida damnarunt, qui vulnerasset ut occideret, *d. l. 1. §. Dirus. 3.* Quod ipsum & ex re æstimatū fuit, *d. §. 3.* Et

in usum ut revocetur omnia hic suadent, inonent.

XXXXVII.

Cur furti manifestarij actionem anno terminari absurdum existimarit Prætor, secus atque in cæteris plerisque, *princ. & §. 1. supr. De perp. & tempor. act.* obscurius est. An quia non potuerit ultra annum actionem dare *d. princ.* An quia noluit utroque modo fures relevare mutata pæna capitali, quæ ex l. 12. tab. erat, in pecuniariam, ne & hanc temporariam simul faceret? An quia alienum existimavit ex eodem delicto, furto vñ non manifesto alias perpetuam dari actionem ex l. 12. tab. *d. §. 1. alias temporariam, & quidem eo casu, quo favendum magis esset ei, qui rebus suis diligentius invigilasset?*

XXXXVIII.

In lege Aquilia cur gravior pœna priori capite induta, quam postremo, perinde inquirent Interpretes. Consentiant major pars in eo causam fuisse, quod majus damnum istic verteretur, hic minus. Sed hoc quam sæpè aliter se habet, si domus exulta, vinum effusum, margarita fracta *l. si servus, 27. §. si fornicar, 9. §. cū eo. 15. §. 29 30. Ad leg. Aquil.* navis mercibus onusta perforata, *d. l. §. 24.* & infinitis alijs in causis. An ergo rationis investigatio, passim jucunda ac necessaria, hic deplorata? An potius in servis propter dignitatem hominum; in pecudibus, quia per eas fructus ex agris percipiuntur severius res vindicata? An verò cædes per se plus atrocitatis & facinoris habere visa?

XXXXIX.

Si quis hominem aut pecus alienum sic incluserit, ut fame necaretur, utilem in eum actionem ex l. Aquila dari docet Imper. *§. fin. De leg. Aquil. Cōtrā. Vlpian. & Nerat. in l. si obstetrix. 9. §. si quis. 2. D. eod. tit.* in factum actione teneri. An ergo Icti minus hic attendunt affinesque actiones facilius permutant. *l. qui servandorum. 14. De prasc. verb.*
juncta

junct. d. §. final. An interesse dicemus, incluserit quis eo animo ut enecaret, an enectus servus sit per negligentiam, cum alio fine inclusus esset.

L.

Si navis fune rupto, aut cum à nullo regeretur in alienam impacta damnum dederit, cum domino agendum non esse IC in *l. quemadmodum. 29. §. si navis. 2. Ad leg. Aquil.* Notat Accurs. non immerenter *Ant. fab. 5. Coniect. 17.* inutiliter tamen sententiam IC. interpolavit. Quam bonitate funium obtineri poterit, ne vis fluminis, maris, tempestatis prævalcat *arg. l. fluminum. 24. §. Servius. 4. & seq. §. Cassius. 8. & seqq. De damn. inf. l. 8. De incendi. ruin. l. 5. §. si navis. 4. Ad exhib.* Multo que minus, ne possit quis sine custode navem habere in portu, flumine, statione, impe-
traveris.

LI.

Legis. per diversas. 22. C. Mandat. utilissimam sanctionem nemo est qui nesciat. Vetat a redemptores alienarum actionum plus pretio, quod revera datum, usurasque ejus consequi à reis.

LII.

Vndè facile est colligere, bis eo in loco lapsum Accurs. I. cum putat residuum peti posse à cedente. Nulla enim hujus mentio & repugnat ratio constitutionis. Pena potius hæc illius, qui cedere maluit, quam persequi jus suum, de quo dubitasse cum lex existimat. II. Cum præter pretium laboris quoque & impensæ rationem inducit: quavis longius quoque cant Interpp. incertum litis eventum æstimantes *vid. Salic. Bart. Bald. in d. l. 22.* Obloqui & obniti legibus, Redemptoresque, qui litigandi quasi artem quandam faciunt, alere fovere quid sit nescio, si non illud, quo laboris eis pretium deciditur.

LIII.

Indubitatas actiones de quibus, *ad l. 22. de finium Dd.*

plerunque eas, quæ in iudicium non sint deductæ, cum
 si sint, cedi nequeant *L. ult. C. De litig.* At cum rem dubiam
 non sola lis, sed metus quoque litis faciat *l. 1. De transact.*
 Alij rectius ex jure æstimandum id censent. Puto tamen,
 proximè ad mentem legis accessuros si ex animo actoris
 res tota judicetur: Plusque hic esse quod in opinione,
 quam quod in veritate.

LIV.

Iurandum plerisque est Affirmatio religiosa. Nega-
 mus tamen identidem non eo minus jurantes, ut fieri so-
 let quoties rei se debere, rem actoris esse inficiantur, cu-
 jusmodi exempla passim in *l. 7. 9. 11. fin. & alibi. l. 1. D. De
 Jurciur.* An g. asseveratio religiosa. Hoc propius, sed quod
 rei nondum latis explicat illud, religiosa: Quippè quod
 non ad mentionem Numinis divini solum pertinet, sed
 ad memoriam mortuorum variè referri consuevit. Cæte-
 rum per mortuos, aut res alias lege creationis morituras
 jurare non paritur Verbum Domini. *Dent. 10. 20. & 30. 19.
 Ex. 23. 13. Is. 65. 16. Mat. 5. 18. 33. 34. Luc. 5. 20.* Quid er-
 go? Contestatio, invocatio est divini Nominis fidei con-
 firmandæ causa.

LV.

Ad formam ejus præ imprecationem, si sciens fallo,
 expressim adhibendam magni viri censent. Non ausim
 inficiari, posse, & solere scio, oportere nego. Veteres ita
 jurarunt per Iovem lapidem *D. Gothofred. in l. qui iurasse.
 26. D. de lit.* sed restrictè necessitatem hanc nusquam im-
 posuere & occurrunt aliæ passim formulæ *l. 3. §. fin. l. 13.
 §. fin. l. 33. eod.* Nec in veterum Theologorum Descripti-
 onibus ista. Sed & nominatim execratio & Iuramentum
 distinguuntur *Neh. 10. & alibi.* Quid? quod sic ne quidè
 jurasset, qui cum majorem non habet, per se ipsum jurat,
Hebr. 6. 13. Vlysses ego.

LVI.

LVI.

Ex iurejurando voluntario quæ qualis actio detur, vetus anne Nova quædam, nostri non sine legum hinc inde subsidiaaria authoritate disceptant. Quid si utrosq; verum dicere, in contradictione tamen falli indicemus? Actione novam dari probant manifesta loca in *l. 7. §. 1. l. 11. §. 1. 2. 3. h. t. §. 11. De action. & admittunt plerique. Errant tamē eo, quod Veterem mox tolli contendunt, ex l. 26. §. fin. b. t. l. grege. 13. §. etiam si. 4. De pignor. & hypoth. Quod quidem neque *dd. ll.* satis probatur, & ab adversariis recte negatur, nisi quod hi solam veterē manere ac dari volūt ex *l. 13. §. 3. 4. 5. h. t. l. 25. §. 1. De canst. pec. l. 7. §. 7. De public. in 10na cō.* Quin potius utramque dari tentemus, ut innuit *l. 30. h. t. & confirmant rationes ex l. 39. §. 1. De procur. l. 2. l. 26. §. f. l. 35. §. 1. q. 1. l. unct. l. 2. 15. 16. De transf. §. 9, 10. 11. De act.**

LVII.

Iudiciale iusiurandum non utique præstandum, sed per relationem devitari potest *l. 34. §. 7. cod. h. tit.* Nec semper tamen consonans est per omnia sic referre iusiurandum, quale delatum est, subiecte in *§. seq.* Vlpianus optima ratione: Forsitan n. diversitas rerum vel personarum varietatem inducit. Aliter siquidem interdum iurandum reo atque actor per captionem detulit, ut in eo, qui mutuā pecuniam non tam negat, quam soluisse se contenderet, inopia tamen probationis debere se ex mutuo pecuniam ullam cogitur negare.

LVIII.

Aliter jurat paganus, aliter Christianus: Aliter impudēs vitiligator, aliter verecundus & bonus vir, *l. 21. C. De fid. instrum. l. 4. De alien. iud. mar. ca. l. 8. De condit. instit.* Officio itaque Iudicis conceptio iurisiurandi terminetur *d. §. 8.* At hæc Tribonianei nominis invidia quis premat? Tam certa, tamque ad usum apponita?

LIX.

LIX.

Ex necessario Iurejurādo damnatum expensarū damno nunquam multandum acutē disputatur, contrā quam vulgo factitari solet. In causis dubijs, quæ utriusque partis argumenta subnixæ motorium sæpē iudicis animum sollicitant, lubens illud concessero. Vbi hæc cessant, atque ubi teste uno aut simili ratione comprobata actoris intentio, ubi in sola inficiatione reo præsidium, non perindē. Neque enim excusanda unquam illius impudentia aut temeritas, qui ideo litigare maluit, quod adversarium sciret, crederet probatione plena defici.

LX.

Iusjurandum in litem duplex facit Communis Interpretum schola, Veritatis & affectionis. Illud, quo quanti ea res est juratur aut quanti interfuit: Hoc quo ultra verum rei pretium affectioni quoque indulgetur actoris *l. 1. 3. 5. §. fin. De in lit. jurand.* Vtriusque exempla non uno loco obvia. Sunt tamen qui & hoc, Alii qui illud removeant, qui & *d. l. 3. vers. finalem* Compositorum imperitia ascribunt. Sed illis dudū, ne opinionem istam ad posterōs transmittant, occursum, atque ab his optimē quoque satisfactum. Nec hi tamen in manifestæ rationis abusu defendi, aut in emendatione *d. l. 3. vel etiam l. pen. §. 1. Ne quis cum q. in ius vpc.* correctione audiendi, nisi probabilē quandam ratiocinationem pro juris autoritate amplecti collibeat.

LXI.

In hypothecaria actione jurari quoque in litem creditum est, quia sic scriptum in *l. si fundus. 16. §. in vindicatione. 3. De pignor. & hypothec.* Quid enim proderat iu rem actio, si tantis condemnatus esset quantum deberetur, cum & in persona agendo idem consequeretur. Apparet de debitore verba esse, cum quo solo in personam agi possit. Et hic ut per dolum intervertere

intervertere pignus, ejusque vindicationem a creditore institutam, & a iudice secundum Actorem datam eludere iisdem artibus queat: an non alienum ut hypothecæ persecutio nihil nisi debiti adjudicationem tandem habeat? Atq; ut maximè Creditoris interfit (nam id evenire posse certissimum est, nec negat IC. in l. 21. §. *fin. eod.*) in fumū abeat? Dolus, & contumacia quæ ubi non vindicatur, hic impune, hic lucro cedat? Et cum Prætor ad hanc quoque causam Publicianam vel quasi produxerit, quin similitudinem vindicationis, quantum fieri quidem poterit, retineamus?

LXII.

In arbitrarijs actionibus duas ferri sententias non tam in scite, nostri ad §. *in arbitrarijs* 31. De act. l. *qui restituere*. 68. De rei vind. l. *in actionibus*. 5. De in lit. iur. docent, nisi quod suis verbis magis quam Iuriscultorum usi rem duriusculè circūscribunt. V.g. in rei vindicatione pronūtiat iudex rem actoris esse, non esse: Id cur pingius sententia dici non possit? non debeat? Si non esse pronuntietur, finitum est iudicium, ceditque pro absolutione hoc ipsum. Sin esse actoris, cur negemus condemnationis speciem aut vim pronuntiationi inesse? Decisa certe est quæstio dominij, quæ & exceptionem iudicari parit, & iusiurandum admittit, & defensori rei alienæ necessitatem cautionis de rato imponere solet. l. *qui restituere*. 68. De rei vind.

LXIII.

In actione Quod metus causa & De dolo Iusiurandi utilem & necessarium quoque usum indicat l. *arbitrio* 18. De dol. mal. ut possit per contumaciam suam tanti reus condemnari quanti actor in litem iuraverit. Convenienter planè Vlp. in l. 1. De in lit. iur. Videtur a. Iuris, quod extat, conditores potissimum hoc ad persecutionem rei, quæ

D quotiesque

quotiesque in simplum datur, retulisse. Sed & cum simplum quadruplandum venit, non est iniquum propter novam rei pervicaciam dolum dolo, metum vi alia accumulantis simplum ea via quæri æstimarique potius, quàm ad nihilum redigi per difficultatem aut inopiam probationis *sec. l. ult. De Prat. stip.* Nulla siquidem excusationis clementia in condemnatione illius valere debet, qui propter delictum in jus vocatus, ne tum quidem dilinquere cessat cum judicatur: Nec igitur & hic quidquam peccatum sub nomine IC. in *d. l. 18.*

LXIV.

In interdictis nunquam jurari in litem, secus atque in *d. l. qui resituere. 68. De rei vend.* indicatum, disputari video. Certissimum siquidem esse ponitur, non nisi de possessione in interdicto agi, nullumque esse interdictum, quod ad proprietatis quæstionem pertineat. Negabit hoc Paulus in *l. 2. §. quadam. 2. De interd.* continere enim quædam rei persecutionem, causam proprietatis vel quasi. Ac maxime (non semper) de possessione vel quasi possessione dari subjiciet *(imp. pr. De interd.* Sed & possessio ipsa quoties est quod dominij similitudinem, emolumentum habet? Quotiesque non magis æquum est per possessionis aliene usurpationem res suas possessori interverti, quam de domino cautum est, ne suo pretio rem vendere cogatur *l. tutor. 3. De in lit. iur. l. si filiofam. 25. §. 1. Rer. am. l. semper. 15. §. ergo. 8. & seq. Quod vi aut d. & simil.*

LXV.

Emtorem sic obligari venditori ut pretium ejus facere cogatur, cum venditorem tantum, rem habere licere, conveniat præstare aut cavere, notum est. Causa tamē utriusque rei seu discrepantiæ in obscuro: An quia nummorum nulla utilitas nisi data proprietate *arg. L. ult. De us. & habit.* Sed alieni facilius quoque consumuntur *arg. l. si à furioso.*

12. & seqq. De reb. cred. l. si alieni. 78. De solut. An quia con-
secuturū sit aliter posito jure in persona emtoris, ut num-
mis evictis in id, quod interfit agēdum foret. Quod tamē
legislator nō permittat, nisi cum dies locusve adjectus l. 3.
De in lit. jur? At hoc subtilius quā id, de quo quæritur, &
quidni denuo pretium cum uluris petatur quā nūmos ac-
cipiētis nō fecerit? An ergo in venditore atq; emtore idē
jus ex natura contractus arg. l. cū manu. 80. §. fin. De cōtrah.
emtion. & obligationis arg. l. 3. De obl. & act. princ. De oblig.
l. si itā. 25. §. 1. De contrah. emtion. admittemus, in illo tamē
propter utilitatem commerciorum interpretatione aliud
inductum fuisse. arg. l. iusto. 44. De adil. edict.

LXVI.

Ius protimiseos seu Retractus cum æquitate non mi-
nus pugnare, quam a Iure scripto alienū esse, quidā cen-
sent. Illam postulare ne emtoris vigilantia alij prosit quam
sibi l. 6. l. 24. De his que in fraud. cred. alien. neve jus illi se-
mel quæsitum auferatur l. 2. De his q. s. sui v. al. iur. §. 1. 4.
C. De emanē. lib. Hoc improbasse jam olim id genus injurię
in l. pen. C. De contrah. emt. Non itā est. Mutant Impp. id so-
lum siue juris siue consuetudinis, quo quis solis cognatis
consortibusque vendere cogebatur. Ius retractus extra-
neum emtorem quærere non prohibet. Quod autem rem
auferri patitur emtori, si huic leviter nocet, venditori ma-
ximē prodest, ut is æquos emtores inveniat?

LXVII.

Cur in tutela successio admitta fuerit, in hereditate le-
gitima non item, sec. §. placebat. 7. De legit. agnat. success. nō
illa plena est ratio, quam affert tersissimus ille Hortens. in
comm. ad d. §. 7. Quia Tutela, ut Vsusfructus, personę magis
sit ac sapius constitui possit, secus atque dominium, cujus
causa perpetua. Nam hoc in dominio tum verum, cum

acquisitum ac non tantum delatum fuerit. Sed in Tutela
fortè rectius animadvertas agi de jure viventis, secus atq;
in hereditate. Tum hic legem se ad tempus mortis, quod
momēto uno circumscribitur semelq; cōmittitur: in illa
ad ætatē pupilli, quæ tractū habet, retulisse: Ut cum mo-
riēte agnato proximo spes successionis ad ulteriōrē pari-
terque & onus tutelæ flecti incipiat, *sec. rat. l. 1. De leg. iur.*

LXVIII.

In testamentis plenius voluntates testantium interpre-
tamur inquit in *l. 12. De Reg. iur.* Id vulgò sic interpretatur
plerique, quasi quidlibet ex qualibet voluntate debeatur,
& quodcunque peti ex ea potest plenius præstandum sit,
aliter quam in contractibus. Sed errari hic non leviter va-
ria loca ostendunt ex quibus vel ista, quæ in *l. 14. §. f. De
leg. 1. l. 47. De leg. 2. §. 20. vers. peculium a. De leg. suffi-
cerint.*

LXIX.

Actiōem ex testamento naturā ac Iure judiciorū, quæ
bonæ fidei dicuntur *sec. §. 28. De act.* in plerisque censi
rectè a Nostreis annotatū in *l. 1. 2. C. De Vsur. & fruct. legat.*
Qua verò & quandiu id verum non perindè. Nec caret
res evidenti scrupulo. Quid si cum sic eximamus: In his
quæ extrà testamentum incurrere possunt, res ex bono &
æquo interpretationem capere. Ea vero, quæ ex ipso te-
stamento (scriptura) orirentur, necesse est secundum
Iuris scripti (stricti) rationem expediri.

LXX.

Annui legatum a stipulatione differre creditur hodie,
Quasi illud initio anni peti possit *l. 1. C. Quand. dies le-
gat. ced.* Ex hac non nisi transacto anno agi *l. qui hoc anno.
42. De Verb. oblig.* Nec id arg. *l. cum qui. 138. D. eod.* aut *l. si
cum præfinitione. 20. Quand. dies leg. v. fid. ced.* quidquam
confirmatur. Nedum ex *l. cedere diem. 223. De Verb.*
Signo.

*Sign. l. ususfructus 26. De stipul. serv. in fine anni diem ce-
dere colligatur. Imper. noster aliter, Purā esse obligationē,
si quis, decem aureos annuos quoad vivat, stipulatus sit §.
at si ita. 3. De Verb. oblig. Et confestim igitur ex ea agi po-
terit §. 2. eod. r. Et meritō : Qui enim annum stipulatur
non quando, sed quoties, sibi quid dari velit ostendit.*

LXXI.

Minores sine Curatorum, quos habent, consensu obli-
gari ut statuunt plerique *l. puberes. 101. De Verb. oblig. mo-
ventur. Habent & rationis nonnihil ex conditione perso-
næ petitem. Sed neutra me (dubium alioqui) in eam sen-
tentiam etiamdum perpellunt. Quid enim si sic d. l. pub.
101. interpretemur, Puberes sine curatoribus suis, h. e.
absentibus illis contrahentes, sine illis, alibi versantes, ex
stipulatu obligari possunt : Non utique sine illorum con-
sensu, sed præsentia. Quasi & hoc inter impuberes pube-
resque intersit, quando constat nihil prodesse assensum
Tutoris, nisi præsens author fiat §. pen. De auth. tut. in ipso
negotio & statim *l. 3. l. obligari. 9. §. tutor. pen. D. eod.**

LXXII.

Hypothecam Iure Prætorio introductam esse satis li-
quet ex *l. 1. De pignor. act. l. si decem. 17. §. de pignore. 2. De
pact. Nec sine ratione singulare id esse agnoscit Bart. in
d. l. 1. §. num. 3. Traditionibus & usucapionibus dominia
rerum transferri *l. tradit. 20. C. De pact. & jura in iisdem
constitui, non nudis pactis solent l. 3. §. 1. De usufr. Sed de
pignore, quo jure inductum minus certum : Nisi quod
alibi indicat Utilitate atque Vsu interfuisse, placuisse *l. qui
autem. 14. §. 1. De constit. pecun. ut pleraque ex gentium
Iure orta.***

LXXIII.

Admissam semel hypothecæ conventionē Vfus quoque
comoditasque nimirum quæ produxerit, pignorisque jure omni
tantum

tantum non munivere, *fac. l. 5. §. inter. 1. De pign. & hypoth.*
Inter cætera & illud in hanc partem translatum axioma,
Qui prior tempore potior Iure *11. 11. D. & C. Qui pot. in
pign.* De cuius æquitate tamen in hypothecis nonnulli
subdubitant, Quod nulla hic vigilantia admodum, neque
ad eam causa ulla, cur prærogativa ista prior creditor gau-
dere debeat: Nulla quoque culpa illius, quem casus po-
stea in debitorem impegerit, quique de prioris iure nec
scire nec inquirere potuerit. Totum denique hoc jus con-
tra emtorem hypothecæ durius videri.

LXXIV.

Sed necesse est Ius cuique semel quaesitum relinquere *§.
fin. De his qui s. sui v. al. iur. l. 2. D. eod. l. 4. C. De emanc. lib.* Et
cum de damno vitando certatur prævalere æquius, qui
prævenit, cuiusque si non diligentia præcesserit, captio-
nem tamen subsequi necesse sit. Eligimus itaque in dubio
quod minimum habet iniquitatis *l. quoties. 200. De Reg. iur.*
Nescire autem & conditionem ejus, cum quo contrahas,
leges non facile permittunt *l. Qui cum alio. 19. eod. tit.*

LXXV.

Posse Creditorem pignus distrahere et si contra con-
venit responsum ab *Vlp. in l. 4. & 6. De pign. act.* Non ite-
cogi *d. l. 6. l. a Divo Pio. 15. §. quod si res. 5. de re iudic. l. 1. 5. C.*
Qui pot. in pign. hab. Ex causa tamen non nihil hoc tempe-
randum. Quid enim si multo plaris est pignus, aut plaris
nunc vendi potest? Ità res explicabitur, ut aut vèdat Cre-
ditor, aut a debitore vèdi patiat, eoq; sine & re exhibeat,
prius idonea cautela de indemnitate a debitore ipsi præ-
stita *d. l. 6.* Cæterum hoc de patientia & cautione Triboni-
anæum h. e. ineptum & insulsum arg. *d. l. a Divo Pio. 15.
§. 5. De re iud.* judicatur. Mihi contra humanum & cove-
nient. Neque enim pèrvicaciæ Creditoris usquequaque
indulgenti *l. Iulianus. 37. & seq. De R. vind.* Aut cui non
æquum

æquum videbitur id saltem consequi debitorem, quod sine dispendio creditoris futurum sit *l. in creditore. 38. De evict.* sine molestia quoque ejusdem, quem districtè ad factum cogi inhumanum & servile sit *l. 13. §. f. De re iud.* *Stipulationes. 72. De V.O.*

LXXVI.

Cessante debitore distractio usurpatur ut satisfiat. Creditori *d. l. 4. 5. De pign. act. t. t. C. De distract. pign.* Proinde in cum cautum prospicere sibi debet per pactionē & soler *dd. ll.* Quod si nihil cautum sit biennij metas exspectari sancivit Imp. in *l. fin. C. De iur. dom. impetr.* Et veteribus ita visum. Recentiores contra neque ex mente Imp. nec æquum, nec gentium, nec civile denique id esse contendunt *Don. in tract. de pign.*

LXXVII.

Mihi verò verba, lententia Imp. perspicua satis & ratio non inepta semper visa. Securitatem enim creditoris potissimum spectat pignus § *fin. Quib. mod. re contrah. obl.* non celeritatem debiti exigendi quod aliter is petere non prohibetur.

LXXVIII.

Sed & illud verum, in patrimonium suum sæpè creditores redigere, quæ pignoris nomine tenent *l. Qui habebat. 101. De legat. 3. l. debitor. 59. Ad SC. Treb.* Impetrato in eam rem rescripto principali. Quid a. si res aliena fuerit, eaq; postmodum evicta? actio ex empto accommodanda est creditori, perinde quasi in solutum ei res data, ita submouet Vlpianus, aut sub nomine ejus Tribonianus in *l. eleganter. 24. De pignor. act.* Satin' prudenter? Non quidem si Præsidi Magno fides in Cod. Sabaud. cui ramen neutiquam subscripsero. Quidni n. ei consulatur, qui non voluntate sua in captionē incidit? Quiq; pro empto necesse habuit possidere, ejus emtorem alium non inveniret?

LXXIX.

LXXIX.

Fateor nodum istum difficiliorem, qui occurrit in *l. rem alienam. 41. eod. tit.* & Tribon. manu indicanti D. Gothofr. ibid. non facile contradixero. Errorem aut inscitiam illius interim nec hic agnosco. Interpretum potius qui non attendant interesse in pignore rei alienæ, possideat quis eam bona fide, an non. Illa in specie facilius confirmari pignus, quod pactum seu pro temporis ratione constiterit: Hoc non usque. In ista & Publiciana creditori indulgetur *l. 13. De pign. & hyp.* In hac non æque *l. 22. eod. tit.* Sic a: & constabit sibi comparationis regula, quæ traditur in *l. sed & 9. §. 1. eod.* Quod emtionem & venditionem recipit, etiam pignorationem recipere potest.

LXXX.

Quod plerique pro indubio habent ac ponunt, Rem alienam vendi posse *l. rem alienam. 28 De contrah. emt.* quasi id a quovis & non possessore possit, non tam facilis sum ut facile credam. Ipsa, ex qua id colligitur, lex non nisi de possessore est, ut innuit illa, *sed res emptori auferri potest.* Et eadem non nisi de eo, qui bona fide distraxerit. Si sciens id fecit furti se alligat. *l. si in emptione. 34. §. item et si. 3. eod. tit.* ut & Creditor si scienter accipit pignus *l. servus cuiusdam 36. De cond. indeb.* Si nihil habet, quod vendat, vendat tamen & fallat, ex emto est actio. In pignoratione aut nō diversum valde, aut idem est. Istic emtio venditio intelligitur, sed quæ ad actionem tantum proficiat *d. l. 28.* Sic & pignoris conventio *arg. l. ex emto. 11. §. sententiam. 16. De actio. emt.* Valebit igitur & hic *d. l. 9. §. 1. De pign. & hypoth.* comparatio, nec aliunde hic error nisi quod isthæc extrâ metas & ordinem suum extenditur, nec quæ inter pignus & hypothecam diversitas satis attenditur.

LXXXI.

Oppignoratio nominis cur Prætoris tuitionem desideret

ret magis quam venditio *sec. l. si convenerit. 18. De pignor. act. junct. l. nomina. 17. De hered. vel act. vend. l. 96. §. 2. De solut. l. 3. De Usuf. ear. rer. q. us. consum?* An quia res incorporalis est? An quia aliena? An quia hypothecaria eo nomine dari nequeat? An quia in potestate pignorantis futurum sit dissolvere pignus citra naturalem conditionem illius; de qua *in l. grege. §. etiamsi 4. De pignor. & hyp. ex: acta* receptaque fortè pecunia a debitore *sec. l. 3. C. De novat.* An quia pignus rei transferendæ modus non est, solum creditoris securitatem spectans arg. d. l. si convenerit: 18, l. postquam. 7. C. De hered. vel act. vend. l. si cum venditor. 56. De Eviction? An quia emptio venditio Constitutionibus tantum confirmata propter utilitatem?

LXXXII.

Perfecta cessione directa quidam actio penes Creditorem manet sed inefficax. Tantum debitori indultum habet, ut liberetur illi solvendo, si nesciat *l. 3. C. de novat.* Alioqui non audietur, quasi non denuntiantem aut petere cessionario incertum sit an ille jure cesso usurus sit, quamvis id defendat vir ille doctissimus. Nam cur emit ille nisi ut petat? consequatur? cur pretium numeravit, an ut jactet & perdat? confer *l. cum manu. 80. §. fin. De cont. emi. l. cum de indebito. 25. De probat.* Ac si sic licet, quidni & iterum eandem rem vendere, tradere non bona fide ementi liceat. *c. l. 21. §. f. De Act. emi. l. 9. §. 4. De publ. in r. act. & pari ratione rem venditam traditamque civiliter venumdari impune denuo permittimus?*

LXXXIII.

Actio in personam cessa, num ex intervallo hypothecaria cedi ab eodem possit; si fortè ista opus cessionario, non sine causa quaeritur. Mihi dubitationis hoc nihil habet. Non potest solum, sed emptori nominis etiam pignoris persecutio præstari debet; ejus quoque quod postea

E accepit.

accepit venditor *Lentori. 6. De her. v. aff. v.* Planè eos falli existimem, qui hanc sine cessione transferri autumant cessa personali. Transcribi enim pignus oportet, *arg. l. 1. C. De his q. in prior. cred. loc. succ.*

LXXXIV.

Difficilius est, An cessione facta posteriori creditori, nomen a priori per hypothecariam extorqueri possit. Sed cum in hac actione non nisi rei existentia spectari hac parte soleat, tamen si alienata sit, sufficere & hic constantiam debiti, ut loquitur IC in *l. fidei commissi. 1. §. ergo et si. 13. De leg. 3.* arbitror: Pecunia verò exacta antequam prior superveniat, neutiquam vindicari potest, utpote quæ nunquam debitoris fuerit, *arg. l. 1. §. 2. De pign. & hyp. nec pignori nexa, arg. l. idemque. 7. §. fin. Qui pot. in pign.*

LXXXV.

Recrudescit subindè veteris incogitatiæ memoria, quæ cum ceteris abrepti. Naturam vix pati, ut ultra septimum gradum vita cognatorum consistat credidimus, sec. quod notatur *l. 4. pr. De gradib. & aff.* Nihil falsius. Quandiu stabit humanum genus non extinguitur cognatio, nec antè perit illa, quam cum generare sui similes desierint mortales. Id porro non nisi contrà naturam creationisque primæ legem. Proindè vers. isto in *d. l. 4.* imperito interpreti ascribendus, aut ad ordinem rectum, ascendentium & descendendum, referendus. Quid? quod in his ipsis & ultra Tritavos Trincipotesque progredi solemus, ut in edicto de in jus vocando, Parentes liberosque in infinitum accipi, honestius esse & obtinuisse Vlpian. in *l. 4. §. parentes. 2. ac l. sed si. 10. §. liberos. 9. De in jus voc.* ostendit: Ævum autem habere & oportet personas, inter quas de in jus vocando quæstio ventilanda veniat.

LXXXVI.

Plerique putaverunt, si heres sim & putem rem aliquam ex here-

ex hereditate esse, quæ non sit, posse me usucapere. *l. 4. Pro hered.* Et putat nostri, titulo pro herede usucapi posse *arg. inscript. pro her. & d. l. 4.* Sed cum constiterit fugitivas subindè leges non suis sedibus deprehendi, collationis forte vel interpretationis gratiâ insertas a Compositotibus, quid vetet id hic quoque tentare non video. Non potest pro herede usucapi quod hereditatis non est *arg. l. 5. §. 10. Pr. in poss. leg. l. 27. De Vsurp. & Vsuc. l. 11. D. pro emt.* Nec potest heres nisi alteri usucapionis initium præstare *§. 3. sup. De usucap.* Pro suo itaque capiet *l. fin. §. fin. Pro suo.*

LXXXVII.

Pro herede ex vivi bonis usucapi nihil potest. *l. 1. Pro her.* At si res ex causa legati tradita sit, quamvis dominus ejus vivat, usucapi potest legatorum nomine *l. 5. Pro legat.* Discrepare hic causam successionis & legati autumat Cujacius, rationemque in eò esse, quod vivi legata præstare possint *l. 24. De leg. 2.* At hoc nihil. Neque enim pro legato usucapi potest, quod nunquam legatum fuit *arg. l. ult. eod. tit.* Nec potest legatum esse, nisi ubi heres, ubi defunctus *§. 1. De leg. ubi testamentum l. 36. De leg. 2.* Vtrobique igitur idem jus erit, nihil pro herede, pro legato usucapi posse ex bonis ejus, quem quis mortuum sibi que hereditatem legatum reliquisse crederet. Tantum & hoc refert, quod heres legatario præstare potest, quod ipse usucapere non possit *sec. shef. prox. inf.*

LXXXVIII.

Iam ut hoc quoque repetam, in definitione Legati nisi illa retinentur, *ab herede præstanda*, quid erit quo ab hereditate extraneo relicta discernatur? quæve ratio afferri poterit, cur heredi a semetipso legari nequeat? Quo magis libertates, tutelæ recta a testatore descendant? Iuris ergo veteris ratione necessaria ista adjectio: Nec minus novi. Videmus utique Ictos novum jus, Posse a debitore

quovis a legatario, domino, patre fideicommissum relin-
qui, ita interpretari, videri heredem rogatum, ut patiat
ab istis ista præstari *l. si pecunia. 77. De leg. 1.* Quasi heres
rogatus videatur, ut eos suo loco constituat, ut Celsus in *l.*
2. Ad SC. Treb. ubi eleganter legatorum dationem munus
hereditarium appellat.

LXXXIX.

Rei alienæ legatum valere non ambigitur, tantum ut
legatarius probare necessè habeat, scisse testatorem rem
alienam se legare. *§. non solum. 4. & seq. De leg.* Hoc Inter-
pretes simpliciter dictum arbitrati, vereor ne incautè
hic lapsi. Verum est in ijs, quæ non possidebat defunctus,
Ad ea verò quæ pro suis habuit aut usucapere cæperat
non pertinet: sicut nec in ijs locū habet ratio illa, Quod
faciliores sint defuncti in rebus suis legandis *l. unum ex fa-
milia. 67. §. si rem tuam. 8. De leg. 2.*

LXXXX.

Quod dicitur, fundi legatum non valere in genere ex
l. cum poss. 69. §. gener. 4. De sur. dot. quasi pars vel minima
fundi appellatione veniat; aliudque esse in domo legata
arg. l. locus. 60. De V. S. l. si domus. 71. De leg. 1. minus consistit.
Nam cum fundos habuit testator non potest difficile aut
incertum esse quo quemque loco habuit, ut & de ædibus
observandum est, & de instrumento fundi; Ac vice versa
quæ ratio domus legatum derisorium facere potest, cum
nullam habuit testator, nisi quod casa quælibet nomine
illo veniat? Duplici itaque hic distinctione opus, eadem-
que, quæ in domus, fundi stipulatione valet.

LXXXXI.

Rebus nondum extantibus legatis ambigi solet, si nihil
datum editumve sit, an & quid debeat. Sunt qui nihil
peti posse existimant, cum conditio vi ipsa inesse videatur
legato *arg. l. 1. §. fin. De C. & Dem.* Alij præstandum nihilo
secius,

fecius, quod relictum sit contendunt *arg. d. 3. De rit. vin. fr. ol. leg. l. 27. §. fin. De leg. 3.* Media tamen ratio si & hic teneatur, rectius singula constabunt. Si testator quantitatem spectavit, quam in præstationes divisit aut undè præstari possit demonstravit, debetur; Sin res ipsas corpusque, non item.

LXXXII.

Testamenti factionem cum jure naturali pugnare non sine veritatis specie asseritur. Præter naturam quippè est, ut quis post mortem loquatur, jubeat, vetet, det, adimat & quasi ultra vitam vivat. Tum & a mortuo recedere, transferri dominium, sine quo non heres, non legatarius & si quid porro ad causam testati pertineat, juris ordo vix patitur *arg. l. 9. §. 1. De iur. dot.* Sed est alia non una ratio, quæ alio rem revocavit, potestas vivi, consolatio moribundi, de hac Imp. in *Nov. l. c. 2. §. 1. l. 1. C. De sacros. eccl.* Illa ordinè & subsidium quoddam juris induxit & efflagitavit, suavitq; ratum haberi ordinatum a mortuo, quod factum potuerit a vivente: Quod non tam contra naturæ jus est, quam præter potentiam illius.

LXXXIII.

Crediderim penè inde esse *legandi* vocem atque usum. Nam ut qui intestatus moritur tacita voluntate legitimis heredibus res suas relinquere censetur *l. c. c. 2. §. 1. l. 1. C. De sacros. eccl.* Ita si quid aliter cavit, disposuitque, non nisi ea lege, h. e. conditione, relinquere h. e. deferere voluisse intelligitur, quam ut ad eos perveniant bona sua, de quibus cavisset. Aliter facturum, daturum per se, si hæc ita rectè factum datum iri postea, præscisset. Directè autem hæc fieri lex voluit, ut quod ipsa confirmaret quasi statuere videretur.

LXXXIV.

Planè conjectando si verum interdum assequimur, pe-

ridulum hic fecero, An non ex hoc interpretationis vela-
mento media Iurisprudentia testamenta per æs & libram
induxerit. Cur enim alioqui hic imaginarius emtor ad-
missus contra juris regulas *l. nuda & imaginaria. § 5. De con-
trah. emt.* nisi ut facilius transiret familia flexu illo, quæ
rectâ difficulter, nec nisi lege nominatim se interponente
sic descenderet.

LXXXV. Atque hinc ansa alterius dubitationis tollendæ, Cui
Ulpian. in fragment. *lib. 21. Qui her. 1.* formulam illam ho-
die usitatissimam, *Heredem instituo, facio*, plerisque impro-
batam notet, Neque enim hoc inde est, quod verba ea non
sint directa, ut Cuiacius putavit, sed quia directa sint. ni-
mis, Heredem facere est dominum facere, quod in testa-
mento per æs & libram testator non nisi in familiæ emto-
re præstabat. Per circuitum, manum & mancipationem
hujus demum res ad herum destinatum h. e. heredem per-
veniebat, Has ambages pari locutionis circumscriptione
exprimi voluere. Perinde ut *relinquendi* vox, quæ vix
quidquam nisi meram privationem sonat: hic emphatico-
teron ad conferendum jus heredi, legatariisque cedit ac
proficit.

LXXXVI. Si pignus legatum fuerit debitori, sic respondisse Julia-
num memorat I. C. aut sub nomine ejus Tribonianus, ut
verisimile, in *l. 1. De lib. leg.* quasi debitum non debeat lu-
crari. Et merito. Alia n. obligatio pignoris, alia crediti: Et
illa non nisi accessoria hujus, cujus causam sequi, non tra-
here consuevit. *§ 1. 2. De pec. leg. l. 178. De R. l.* Ratio itaq;
hic manifesta: & in simili sententia Ulpian. in *l. 3. § fin. De
leg. 3.* cujus vim aut non assequor, aut duo ista mihi dice-
re videtur: 1. Liberato per mortis causa donationem pi-
gnore, non consequi liberationem crediti debitorem:

2. Pignus

2. Pignus tanquam liberatum aliter quoque a debitore recuperari, quam si ipse sit liberatus, etiam actione personali, de illa obligatione, circa quam de pignore convenitur, *arg. l. 1. §. 6. cod. 1. & sim.* Consistit verò quæstio utraque in iisdem terminis. Neque enim liberationem donatam in *d. l. 3. §. f.* Vlp. ait, sed liberatum mortis causa pignus, ut hic legatum in *d. l. 1.*

LXXXXVII.

Nulla itaque hic causa cur me annotationis huius pæniteat, ut neque istius quod confirmandæ rei allegatū ex *l. si quis. 9. cod. 1. tit.* Rationes exigere vetitum, non impediri reliqua exigere. Idem namque respondit Papin in *l. procurator. 23. cod. 1. tit.* & in *l. cum tale. 72. §. quid. ergo. 3. De Cond. & Dem.* culpam solum, non etiam dolum remissum videri: quantò minus reliqua, quæ non culpæ sed gestus ratione se reliquassit, *sec. d. l. 9. & l. si servus. 119. De leg. 1.* Nec valet quod replicatur quasi rescriptis tantum hoc sit inductum. Nam illa cum principiis juris justæve interpretationis mox pugnare quis contendat? Quæ ferè non nisi de sententia Consilij edita? & explicandæ tollendæque dubitationis causa?

LXXXXVIII.

In promptu quoque ratio, Duplicem enim causam continet clausula, *rationes exigere, reddere*; quarum altera facti, altera dationem respicit *l. cum servus. 82. De cond. & dem.* Illa quæstionem culpæ dolique admittit, hæc ad superflui quantitatem meramque cōputationem magis pertinet. Separata proindè utriusque natura diversa legata quoque efficit, ne aliud relictum videatur quam quod suo nomine expressum est, *l. labeo 7. §. Servius. 2. De sup. leg.* Nisi si fortè ex conjecturis, aliisve voluntatis comprobandæ argumētis colligatur aliam testatoris mētem fuisse, ut in specie *l. Aurelius. 28. §. Stichus. 7. De liber. leg.* Hic siquidem ratio adjecta legatum

legatum declarat, & cætera, vtz fundus instructus & alia legata, voluntatem effusam planius demonstrant. Quam n. alioquin absona futura illa adiectio, Rationes reddere vcto, *quia instrumenta penes se habet*. Nam ista utique ad subsidium sustinendarum rationum omnino necessaria: confer aliud *Scav. resp. in l. 31. §. 1. cod.*

LXXXIX.

Legis 3. §. utrum. 4. De minor. perdifficilem esse explanationem nemo est, qui ignoret. De tribus ad illustrationem ejus quæremus I. An Triboniani manu corruptus sit? Hoc a. negasse suffecerit. II. Num pugnet cum *l. patri. 27. cod. tit.* Negat istic Vlpian. auxilium restitutionis patri profuturum, quod Prætor majoribus promiserit solis. In hac contrâ patri omnimodo dandam esse restitutionem pro filio. Gajus docet: adjecta quoque ratione illa ipsa, quæ Vlpian. alio traxit, *quia patris periculum versatur*. Nempè interest solius patris, an & filij intersit? An hujus directio illius per consequentiam.

Tertium est ad singularem illam Claudij constitutionem, de qua *in fin. d. §. 4.* Notat n. Vlp. patris bonis propter debitum a fisco occupatis, peculium filio separari. Idem in *l. 1. §. alienario. 4. Quind. de pec. act. annal. c. de portato patre*, itaque bonis publicatis, fiscum de peculio conveniri posse: quod argumento est illi peculium quoque cedere. Viglius noster ad *prin. Quib. n. est perm. fac. test.* distinguit debiti pecuniarij causas, de quibus *d. §. 4. l. 32 a delictis*, propter quæ ad fiscum res patris delatæ sint. *d. l. 1. §. 4.* Habet hoc rationis momentum aliquod si severitatem publicam respicias. At quia fisci in delictis meliorem conditionem facit, quam in cæteris causis contrâ juris usum *arg. l. ult. De compensat. & fin.* Tætari poterit ad eum casum restringi oportere *d. l. 1. §. 4. de quo agit IC. in pr. mul. gul*

§. si mortuus emancipatusve jam antè filius ; in *d. autem l. 3. §. 4.* De filiofamilias (vivo & inpotestate etiamdum cōstitutō) Et hic quidē de illius jure, in *d. l. 1. §. 4.* de extranei jure sermonem esse apparet.

CI.

Valdè mihi arridere capit conjectura *Hotom* in disput. illa, de præscriptis verbis actione, quam toties bonæ fidei esse putavit, cum negotium quod gestum esset ad naturā corū, quæ bonæ fidei dicerentur propius accederet. Præterquam enim quod communi legum naturæ id congruentius: Quid aliud innuisse dicas *IC. in l. 1. De aestimat. act.* Est enim negotium civile gestum & quidem bona fide: quare & omnia hic locum hic habebunt, quæ in bonæ fidei judicijs diximus. Porro quæ præcedit clausula, tota, ni fallor, aliena a manu, cum neque ratio hæc respondeat & cum præcedentis planè cohereat.

CII.

Assidua est de *l. assiduis. 12. C.* Qui pot. in pign. contentio inter nostros. Mulierem in dote omnibus creditoribus, licet anteriorem hypothecam habentibus, constitutio illa præfert, & quidem ut verba sunt satis apertè. Admittunt id ipsum omnes in tacitis hypothecis, in expressis negant multi: Ac variant quoque summorum Tribunalium judicia. In expressis negant æquum esse ut cuiquam jus suum, sua cuique providentia jam quæsitum auferatur ex *l. 4. C. De emanc. lib. l. 1. §. 10. Ne quid in loc. pub. l. venditor. 13. Commun. prædior. & urb. quam rust. & simil.* In tacitis a. potuisse id facilius Legislatorem, cum illæ ipsæ non nisi legis beneficio competant. *l. 1. 2. & tot. tit. D. & C. in quib. caus. pign. sac. contrab.*

CIII.

Mihi contrà de priori capite minus laborandum semper vilum: in posteriori, in quo omnes faciliores, hæere
F. me non

me non diffiteor Nam ad istud quod attinet, & verba & mens Imperat. satis perspicua. Voluit quippè plena sanctione mulieribus consultum semel *d.l. assid. 12. §. 1. vers. pleno leg. articulo.* Curare ne damnum patiantur, ne bonis suis illæ defraudentur *d.l. §. 2.* Disponere ut mariti de sua substantia creditoribus satisfaciant *d. l. 12. in fine princip.* Cavere ne istæ periculum ullum circà dotem sustineant *Novell. 97. c. 3. in fin.* Parum hæc omnia assequi potuit, aut assecutus dici, ni statuisset (quod verba factum esse indicant) Vt illæ omnibus creditoribus præponantur. *d.l. 12. §. fuerat. 29. De action.* Etiam illis, qui cæteros post se relinquunt *d. Nov. 97 c. 3. & 4. lunct. l. 5. §. D. Quis pos. in pign.* Ac solo in casu *d. Nov. 97. c. 4.* eas ipsas cedere: Neminemque potiora jura per hypothecam vindicare *l. in rebus 30. C. De Iur. dot.* Ne eum quidem, a quo res profecta esset.

CIV.

Sed alijs jus suum detrahère non potuisse, regeunt. Puto plus nimio detrahi potestati Legissatorum & Majestati Imperantium, quandò ad privilegia ratio ista producit: Sed & aliena tota est, quæ ad eos, qui post constitutionem *d.l. assid. 12.* cõtraxerint, porrigitur. Semel quippè ità cõstituto jure, ut omnibus creditoribus, licet prioribus tempore isti sint, prævaleant in dote mulieres, quid est quod cuiquam detrahatur? quid est, quod datum ijs ipsis dici possit aut quæsitum, qui nunquam nisi ea cõditione cum viris contraxerint? quiq; ante scierint aut scire potuerint fore, ut ni antè suum exegerint, in concursu potior futura sit mulier? Nihil itaque ad rem præsentem aut inepta tota ista argumentatio: Et ne in eam ipsam quoque impingeret Imper. nominatim cavit *d.l. assid. 12. §. fin.* ut in re præsentis solum valeret sanctio, nec retrosum referatur.

CV.

Videamus de tacitis, in quibus difficiliorem me non una causa facit. Rationes siquidem istæ, quæ privilegium hoc mulieribus impetrarunt, non perinde in his momentum habent. Obsequia maritorum, partus periculum, liberorum procreationem prætendit Imper. in §. 1. d. l. 12. Sed non sola hæc. Dotem ad suam suorumq; alimoniam possidere, habere mulierem idem innuit in *fin. princ. d. l. 12*. Sufficere hæc possunt ad excludendos priores creditores, quibus utique prodesse non oportuit accessio dotis, quæ auctæ mariti facultates. Quid n. his injuriæ factum dixeris si hoc consequantur, quod alioqui obtinuissent, si non duxisset postea, aut si dotatam non duxisset debitor? Sed later & aliud, quo motum se alibi Imperat. innuit, aut explicat in *d. Nov. 97*. Quod cæteri creditores quæstus sui ac compendij causa contrahant, Mulier viro nubens non item.

CVI.

Transferamus hanc ad tacitas hypothecas. Sunt a. & hec dispari conditione: Aliæ namque contractum & conventionem manifestariam sequuntur, ut quæ Locatori conceditur in *l. 4. In quib. caus. pign. tac. contrah.* Et qui ad ædificiū extruendum restituendumque crediderit *l. 1. eod. tit.* Aliæ ex mera legis provisione & indulgentia, ut in pupillo & similibus. Si rationis ductum hic consulimus aut sectamur duo hic incidunt. I. Plus causæ esse ut expressam hypothecam habentibus præferatur mulier, quod illi non nisi communi iuris ordine, regula & cautione nitatur, Tacitæ a. & extra ordinem adjuvantur, & cur adjuvari debeant mereantur. II. Æquitatem non aut vix pati, ut his quidquam diminuatur de suo, qui non spontè sua, non lueri aut compendij gratia contraxerint cum marito, quibusq; adeo nihil imputari posset, cur cum eo cōtraxerint?

cur non antè, non aliter sibi prospexerint? Quibus interim ut res suæ servantur, non minus humanum, utile ac civile, quam mulieribus.

CVII.

Liberis prioris matrimonij dotem servare maternam patres ex quo iussi sunt, tacita quoque iisdem hypotheca indulta contra res paternas *v.l. generaliter. 5. & seq. §. 1. 2. C. De sec. Nupt.* Hunc ipsam prærogativa eadem munivit Imper. in *d.l. assiduis. 12. §. 1. vers. Exceptis. C. Qui pot. in pign. hab.* ut posteriorem dotem præcedat. Similem enim prærogativam liberis cum se cōcedere profitetur in *d. §. 1. de qua credi possit cogitasse, quam de qua in matre caverat pr. d. §. 1.* Titulus totus, lex tota de prælatione, non de hypotheca indulgenda. Et verò potest ne aliter jus ordinari, Vti qui vincat dotem secundam, non vincat creditores, qui ab ista vincantur? Manifestum planè hic rationis abortum consequi necesse est, cum ad rerum experimentum res trāsferatur. Concurrente siquidem Creditore, qui expressæ conventionis potestate nitantur, non potest res aliter explicari, nec doti secundæ suum manere privilegium nisi & hic illis cedat, quibus dos concedere cogitur.

CVIII.

Legitima bonorum, an hereditatis quota sit nostri incerto ferè iudicij exitu litigant. Ac mirum quid in utramque partem opinionis præiudicio certetur, producaturnque ad consequentias, quod nondum constiterit Ius esse. Vnū hic quærissse contentus ero ab his, qui bonorum partem esse contendunt: Falcidiam quid esse arbitrentur? Non percipitur illa nisi jure hereditario *l. quod autem. 74. l. in quartam. 91. Ad leg. falcid.* Et hereditatis quarta nominatim dicitur in *l. 1. eod. tit.* Nec computatur tamen nisi deducta funeris Impensa, pretijs servorum manumissorum, ære alieno & *fin. De leg. falcid.* An g. idonea istæ collectio, Legitimam

Legitimam hereditatis partem non esse, quod perinde
ferè computari solet.

CIX.

Nuda sui heredis, licet abstinentis, existentia tabulas
pupillares confirmari rectè a plerisque traditum *arg. l. 1. §.*
7. Si quis omiſſ. cauſ. teſt. l. 11. §. fin. De minor. l. 12. De vulg. &
pup. ſubſt. l. 41. 42. De acq. v. omit. her. l. 28. De reb. aut iud.
poſſid. A recentioribus tamen in controverſiam vocatum,
motis, ut videtur, potiffimum *l. apud Iulianum. 11. §. idem*
Iulianus. 1. Ad SC. Trebell. Nec caret res ſcrupulo, niſi po-
nas in caſu iſto pupillū jam mortuum. Hoc non animad-
verſum tenebras peperiffe videtur, cum poni oportere
ſpecies facti & quæſtio a IC. propoſita animo flagitet, &
ſuadeat locus alter quem ex eodem Iuliano alibi idem VI-
pianus repræſentavit in ſpecie non diſſimili. Neque enim
niſi mortuo impubere quæri potuit de fideicommiſſo:
multo que minus illud peti. Atque ut hoc non niſi impro-
bè poſſet fideicommiſſarius vivo pup. Sic illud non niſi
ſupervacuum aut alienum *arg. l. 6. §. 2. Ad SC. Tre-*
bell.

CX.

Quale quid eſt cum petitur, tale dari debet *l. 2. De Vſur.*
& fruētib. Quod eo pertinet, ut intelligamus cauſam rei
quoque petitori præſtandam eſſe, h. e. ut lex ipl², ut titulus
indicat, acceſſiones, vel ut IC. in *l. 31. De reb. cred.* omne id,
quod habiturus fuiſſet actor, ſi ei res reſtituta fuiſſet. Ap-
paret autem de qualitate verba eſſe: An ergo ſatis
appoſitè ex iſſdem probetur, cum de quātitate ſerino eſt,
æſtimationem eam ſolum deberi, quæ litis conteſtata tē-
pore, quo quodque petitur, fuiſſet? Sed & generalis eſt
regula aut ratio iſta non minus (ſi non multo magis) ad
iudicia bonæ fidei pertinens, quam ad ea quæ ſtricti iuris:
Quo jure igitur ad hæc reſtringitur tantum & refertur?

Quid? quod nec iusiurandum in litem, *sec. l. 3. §. fin. De in-
lit. iur.* in his admitti posset, quo præsens æstimatio rei nō
extantis inveniatur, si districtè litis contestatæ tempus
spectandum esset.

CXI.

In emtore requiri bonā fidē utroq; tēpore & cum emit-
& cum res traditur satis liquet *l. 2. D. Pro emt.* Sed an in
eo id singulare nec in cæteris perinde observandum, ut
Nostri serè existimant, non immeritò quaesieris. Alio-
quippe Iuris principia revocant? Et quæ affertur ratio
parum idonea rei comprobandæ: Quasi in emtione ven-
dictione potissimum exuberare debeat bonafides. Imò ve-
rò & in hac ipsa necessitas & utilitas commerciorū multa
admisit. Tum quoque ut verum illud sit inter contrahen-
tes, an ad exterum id pari jure prōducitur?

CXII.

In *l. 8. C. De episc.* redundare negationem nemo est, qui
non animadvertat. Neque enim minus denuntiari solet
heredi, quam auctori *l. 28. cod. tit.* Annon autē ea ex *l. seq.*
translata hic coaluerit subdubito. Deesse certè in *vers. ult.*
simo videtur, quum re evicta persecutionem eorum, quæ
in rem emtam ut melior fieret erogata sunt, contineri sub-
jicit. Indicat *prin. leg.* de eo quaeri, qui possidebat, *vers.*
habebis quod emisisti. In hoc autem non dubito, quin contra-
rescriptum fuerit. Sed & in eo qui non possidet, non levis
inspectio, nec una, cur id indistinctè dici nequeat, causa.

CXIII.

Legem. 3. De instruct. vel instrum. leg. emendati nihil
opus est. Ratio vel occasio iustissima explicationis con-
gruæ ex amphibolia verborum, quæ lapsus causam fortè
dedit. Illa enim, *medy temporis* ad utrumque tempus re-
ferri possunt, & quod, intercessit inter Testamentum &
Codicillos, Et quo res fuit penes legatarios. Prius istud si
designasse

designasse IC. putemus, difficultas quæ superfutura?
CXIV.

Tenet me sæpe pudor & infirmitatis cōscientia, ne præ-
alijs videre ne quidquam credam, maximè in re a pluri-
bus tractata, quamvis me subindè tentigo hæc turbet. Da-
bo exemplum, in quo errasse me minus arbitror, si alijs
persuadeo. Hæc verba, *His rebus rectè præstari*, hoc signifi-
cari, Ne quod periculum vel damnum ex ea re stipulator
sentiret, inquit IC. *in l. aliud. 71. §. 1. De V. S.* Hoc, quod de
periculo, non puto usquam jure, illo quo utimur, cautum
sic esse. Nec ex verbis utique tale quid elici potest, quam-
vis id tentet, diligentia an Doctrina laude clarior nescio,
certè maximus utraq, Iohannes Gedd. *ad d. §. 1.* Cautionis
enim vis in illo, *rectè*, posita plurimum, affinis ac similis isti
de dolo malo: nec utique promissorem ultra communem
præstationis æquitatem onerare debet. Quid itaque si
judicemus legèdum, ne quod lucrum vel damnum. Solet
enim, & possessori præstari, *l. 19. De R. V.* cui nullum præsta-
re solet periculum dominus: Sed si damni infecti nomi-
ne is fortè caverit vel simili modo, ne id lucro ejus, dāno
a. veteris possessoris cedat, justa ratione cavere ac prospici-
cere debuit Iudex.

CXV.

De his controversijs, quæ ex testamento profiscun-
tur, neque transigi, neque exquiri veritas aliter potest, quā
inspectis cognitisque verbis testamenti, ut est in *l. 6. De
transact.* Agnoscunt id omnes summa ratione & bono pu-
blico inductū, ne eluderetur suprema de furtivis iudicia:
vel odio herediū testamēta suppresserēt, ut dissentat Cla-
rissimus ac Cōsultissimus Vir, *D. Paulus Fufus*, Collega meus
doctissimus *lib. 7 subtil. iur. 13.* Eoque Transactionem ipso
jure nullam esse, nec pactum eo magis valere, nec renun-
tiatione firmari usu quoque receptum est utilissime. Quid
itaque

itaque causæ moveat cur Triboniano & Compositoribus
 dica hic scribatur, non assequor, Quasi ad locum, reni,
 sententiam aliam regula ista pertineat *arg. l. 1. §. 1. Quem.*
adm. test. aper. Distincta n. hæc transigi, & exquiri veritatē,
 quæ non immerito utrobique IC. separat. Sed & sine eo,
 Cur non in testamentis singulare hic jus admittimus, quæ
 tanta cura confici voluere veteres, & servari, Et aperiri so-
 lenniter, ut utique exitum sortirentur, publicæque adeo
 id ipsum interesse *l. 7. cod. ult. arbitrati.* Favor itaque va-
 rius hic vertitur, ut in alimentis *l. 8. cod.* Quid? quod
 & ad tutelæ ad similia capitula *d. l.* pari ratione pertineat?
 Nec debet alex. instar videri, quod in Testamento cautū,
 relictum, mandatum.

CXVI.

Donationem simplicem non conferri rectè a plerisque
 receptum: Quod pater donando videatur jam antè cōte-
 statum, velle se id filio præcipuum cedere. *arg. l. 2. C. De in-*
off. don. l. 18. C. fam. ercisc. l. pen. §. fin. C. De collat. Repugnat
 tamē *l. si donatione. 13. C. cod.* & tenet nostros multa sollici-
 tudine. Qui audentiores sunt textum emendant quamvis
 aliter atque aliter: Alij distinguunt, & quo non alij detor-
 quent. Falluntur omnes in advertentia, temporis momē-
 ta non satis expedientes. Cum rescriptum illud obtinuit
 Antistia, non nisi in ea successione, quæ Iure Prætorio cō-
 tra tabulas daretur, collationi locus fuit. Da itaque ter-
 minos habiles & sine noxa aut labore ullo conciliaris.

CXVII.

Interim illud quoque notandum venit, Ius vetus quod
 attinet (de eo loquor, quod ante constitutionem *l. 25. C. De*
donat. int. vir. & nr. obtinuit) non frustra fuisse distinctio-
 nem, An Pater testatus decessisset, an intestatus. Nescio
 num ex monte aliorum id æstimandum: Hoc puto ani-
 madversum oportuisse, Propriè neutro casu collationi do-
 nationis

nationis in eos, qui in potestate essent, collatæ locū fuisset. Ab intestato tamen magis retinuisse donatarios res donatas: Non jure actionis, sed officio judicis familiæ eriscundæ, qui servare ex æquo & bono Patris qualem voluntatem potuit facilius. *arg. d. l. 2. C. De inoff. dos.* Si verò testando Pater partes eriscundi præoccupasset, vix video, quo jure præcipuum quid donatarius vindicare potuit. Nam cum donatio non valeat, necesse est rem quoq; donatam, datamque corporaliter, in dominio testatoris mansisse. Qui cum porro non nisi de omnibus bonis testatus intelligatur, difficile est causam hanc a cæteris discernere. Atque hic interpretatio *l. 2. §. fin. Pro herede.* quā quis nobis explanat satis?

CXVIII.

Supereſt videamus, Cur inter Patrem & filium, qui in potestate, non constiterit olim donatio. In quo maxime hærent, qui filium familias capacem acquisitionis olim fuisse quoq; conjiciunt. An quia obligatio semper aliqua ex donatione resultet, quam Lex non admittat? Sed hoc posterius, & perinde aut magis dubium. An potius, quia Pater & Filius pro eadem persona toties censeantur, quoties negotium geritur, per quod acquiratur, ut in *l. qui testamentum. 20. §. quod autem. 3. Qui testam. fac. poss.*

CXIX.

Contractum Do ut des a permutatione differre a pluribus asseritur, & afferuntur differentia quoq; plures. At has, si ratione aut legum principiis æstimentur, neutra parte satis confirmari videas. Quid igitur inter ea discrepantia statuas, in quibus ratio diversitatis reddi non potest *arg. l. 3. §. 2. De lib. & post. her. inst. v. ex h.* Atque inter quæ nominis tantum sonus varietatem facit *arg. l. 5. §. 2. De pi-*

Emtione & venditione perfecta periculum ad emtorē pertinere suprà disputavimus: In permutatione, quæ iisdē alias juris regulis censetur, non levior controversia. Difficultatē hic facit quod non perindē, ut illa, hæc perficitur consensu, sed datione. Hæc verò si utrinque intervenerit frustrà videatur dubitari, quod domino non possit non res sua decedere ex *reg. l. 9. C. De pignor. act.* Si ergo hinc, inde tantū data, puto æquitatem non minus quam legum argumenta facere, Vt illius sit damnum, qui acceperit, si quod accepit perierit: Et contrà, si quod dare ab eodem oporteret interciderit, aut deterius factū fuerit, ei quoque imputari hoc non debere *arg. l. 5. §. 1. De Præsc. verb. & in fact. act. l. 1. De contrah. emt. l. 1. pr. & §. 1. 2. 3. De rer. permut. l. 8. De pericul. & commod. res vend. l. 23. De V. O. l. 6. De tur. dot.* Temereque adeo facere eos, qui Iuris principia in contrarium omnino detorquent.

Amplius defendi fortiter potest *l. ult. De cond. caus. dat. c. non secus.* per propterque quā in alia & avia advocantur Nostri, ad propositam quæstionē parum aut nihil pertinere. Iis quippè verbis concepta est a I Cro, quæ comoda interpretatione ad commodum sensum, aliumque quā quo inferuntur, flecti omnino possint, si non debeant.

Quinimò probabilius, quod *Bartol. in d. l. 5.* tueretur, Toties cessare cōditionem, quoties casu factum est quominus præstare possit, quod promisit, qui ob causam quid acceperit, cum jure aliqui potuisset *arg. d. l. 5. §. 1. l. 2. §. 1. 4.*

l. 5. De cond. caus. d. caus. n. sec. l. p. n. C. eod. Quamvis contra
sentiat & non sine multa ratione, quæque inadvertentem
aut credulum facile fallat aut fugiat *Donell. 14. Comm. 21.*
Interest vero diligenter, An sub conditione quid datum,
aut in eventum causa collata sit: An ita tantum ut det, ut
faciat, qui accepit: quo casu dantis esse periculum. *dd. 11.*
indicant.

CXXIII.

Si possessor pignoris conventus a Creditore; cui res
obligata, litis æstimatione sustulerit, quæritur, an perinde
secundo creditori teneatur, ac si soluta pecunia priori
fuisset. Ac teneri respondit *IC. in l. 12. §. 1. Qui pos. in*
pign. Ni ambiguitas in verbis nonnulla, vitium esse cõten-
derẽ. Potest a. ad debitorem totum hoc referri & verum
erit. Si v. ad tertium cum Interpretibus respexeris, fal-
sum. Solvitur quippè pignus, cuius æstimationem liti
intulit possessor *l. 21. §. 3. l. 22. eod. sit.*

CXXIV.

Si furiosus tutor datus sit a Patre in testamento, Procu-
lus non valere dationem, Pomp. contra tenere eam cen-
suit, in *l. Si hereditas 10. §. 3. De test. tut. el. Põpon. sententiã*
Vlpianus probasse videtur arg. d. §. 2. in fin. & secutus est
Imperat. in §. Minor. 3. Qui testam. tut. dar. poss. Tantum ut
tutor tunc sit, cum sanæ mentis esse cæperit. Mihi ni reli-
gio esset certi juris apices, aut maceriem veterem movere,
ratio non de futura videtur Proculi sententiam in usum
revocandi. Utiliorem longe namque esse non dubitem:
Quis enim sano iudicio præditus homini insano res, cor-
pora liberorum committat? Aut quæ potest inesse prudẽ-
tia, circûspectio, quæve capi præsumtio honestior pro cõ-
silio patris ex regula. *l. 36. De excus. l. ult. C. De Curat. sui.*

l. nam pater. 22. Ad l. lul. de adult. qui talem liberis, præfici-
cit, quem qualis futurus sit post furorẽ ignorat planif-
simè? Adeoque an furere desiturus unquam? An ad justã
virilemque animi constantiam & statum rediturus un-
quam?

CXXV.

In minore utiquè rectius defendi potest hoc ipsum *d. §.*
3. Quod illa ætate jam se prodit judicij prudentiæque in-
doles. Furor a. & quod antè fuerit vigoris tollat aut
corrumpat.

CXXVI.

Patri sic usumfructum administrationemque eorum,
quæ ad liberos in potestate & sacris illius constitutos per-
venerint sec. *l. 1. 2. 3. C. De bon. matern. l. 1. & seq. C. De*
bon. q. lib. Constitutiones indulgere, ut nec cautio nec ra-
tiones ab eo desiderentur. Addunt Interpp. & de inven-
tario, quasi illud doli suspicio induxerit, *arg. l. 7. De adm.*
nisi. & per. tut. vel cur. l. ult. C. De Curat. fur. & simit. quâlis
in Patrem non cadat propter summam affectionis necessi-
tudinem, vim & præsumptionem *d. l. ult. C. De Curat. fur. l.*
67. De rit. Nupt. d. l. 22. Ad l. lul. de adult. Potest hoc ferri
quandiu Novercam non induxerit: Dum in eodem statu
res illius sunt. Alterutro hoc subsecuto, quam sæpè alia
consilia præ manu clam, palâ suggerit Malignitas. Neces-
sitas. Sed & ne tum quidem cum cessant ista, cessat ratio
cur rerum maternas, justa ac tempestiva descriptio ne-
cessaria, Liberos antè, post natorum amor aut spes,
quos non nisi suis, & qui legibus jam comprobati sunt,
modis æquari æquum, ut hoc maxime præoptet Pater.
Deniq; ad vitandas inter fratres perplexitates. discordias
ac lites, quas his in locis neglecta harũ rerũ cura crebras
difficilesq; identidem gignit, totum hoc melius, utilius.

CXXVII.

CXXVII.

Sed & non ineptè quidam disputant, Quæ de matribus ad secundas Nuptias venientibus sancita sunt favore liberorum, eadem ad Patres porrigi oportere, levi aut modico temperamento, ac flexu, *arg. Nov. 127. c.* Planè multò hic prudentior Civilis prudentia, quam Canonica. Non damnat isthæc secundaria vota, ut neque Lex divina: Punit tamen non decenter, non ordinatè contracta: aut coercet, ne damno liberorum cedant *l. 5. 6. C. De sec. Nupt. & passim d. 1. Nov. 22. c. 45. 46.* Hæc non improbat solum, & benedictione omni privat, sed & fornicationis instar habet, atque adeò benedicentes plectit: Ipsa autem non tantum non punit, sed pænas quoque legibus civilibus sanctas removet, tollit: etiam quâ naturali pudore & honestate convincuntur.

CXXVIII.

Vsucapionem vulgò odiosam temporis præscriptione, impium præsidium, Ejusque jurâ nocentia censerî palam est. Possem dissimulare ni obtenderetur Iuris quoque auctoritas ex *Nov. 9. & l. un. C. De Vsuc. transform. princ. De Vsucap. & long. temp. præsc.* Nam quod hanc attinet non nisi multo errore tale quid defenditur. Favore multo potius nititur & adjuvatur utpote propter bonum publicum inducta *arg. l. 1. De Vsurp. & Vsuc. l. ult. Pro suo.* Ac ne facilius interrumpere inventa quoque actio Publiciana, quæ, nescio quo colore velata, rem possessori asserit *§. 4. De action. l. 1. tot. 1. De publ. in 2. act.* Tum quale hoc, quod dies ceptus pro cõpleto habetur *l. 1. §. De div. & temp. pr.* Deniq; quam multa singularia hic recepta, ut ea perficiatur?

CXXIX.

De illo quæritur, An qui dubitet Vsucapiat. Plerique
G 3 bonam

bonam quoque fidem in hoc agnoscūt: Ego cum Stoicis negare malim quidquam faciendum, de quo dubites. Quidquid enim ex fide non est, peccatum esse Apostolus pronuntiat, *Rom. 14. ult.* de his, qui ambigunt, agens professio.

CXXX.

Perindè & de eo, quod *c. ult. x. De praescript.* cautum est, superveniens sciētia rei alienæ Vſucapionem interrumpat, secus atque jure civili constitutum. Mihi quidem nondū satis probatum, hoc Iure simpliciter id receptum: nec unus locus aliud subjicit. At illud in Domino rem suam ignorante benignius est: Et ad charitatem proximi magis ordinatum, ad tranquillitatem conscientiae tutius, ut moneatur ille oportune. Planè in bono cive nihil valdè præter civilem cautionem requisieris. Ad boni a. Viri officiū quam multa pertinent, quæ extrā publicas sunt tabulas?

CXXXI.

Coronidis loco sit. *c. Rainutius. x. De testam.* parum subtiliter contra Hotomann. defendi a Fachin. *5. Controv. 2.*

